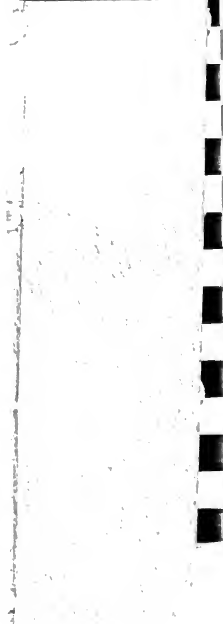
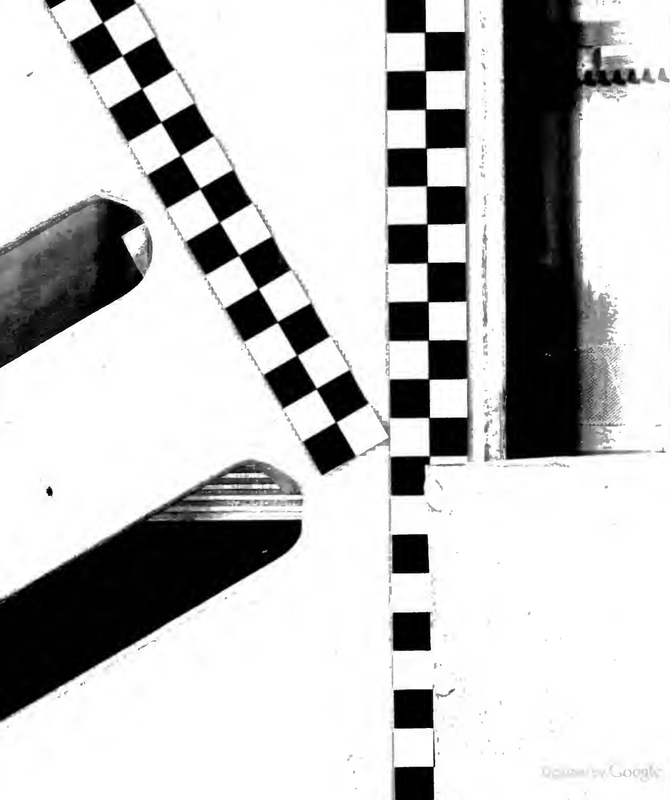
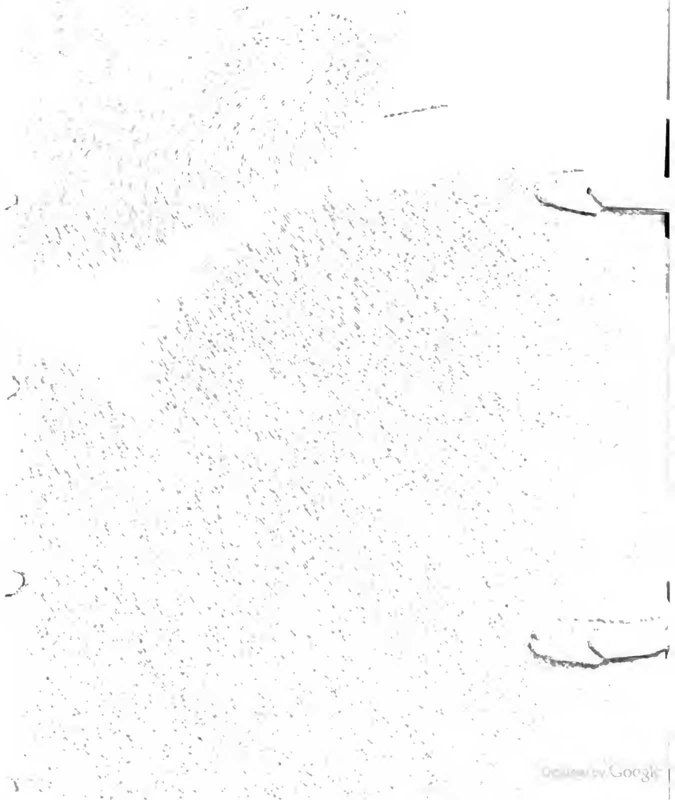
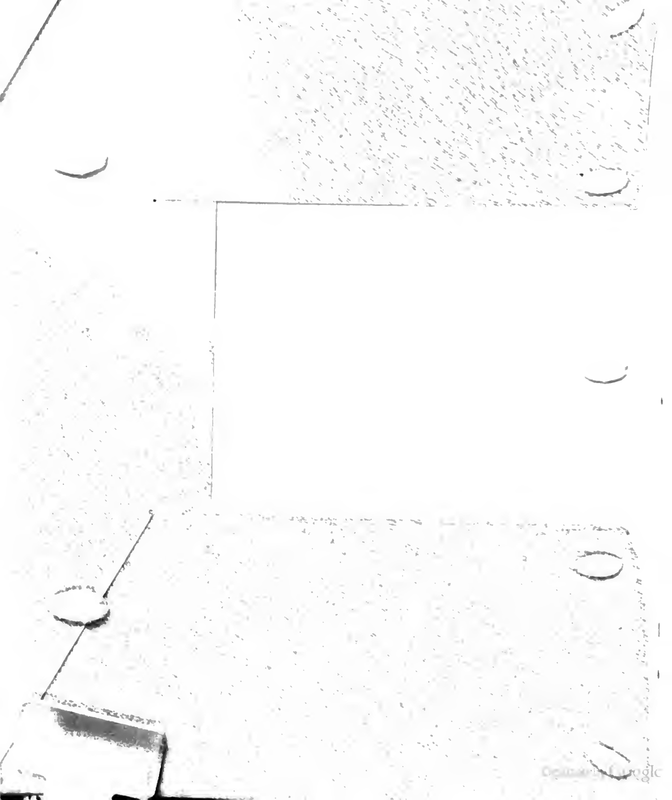




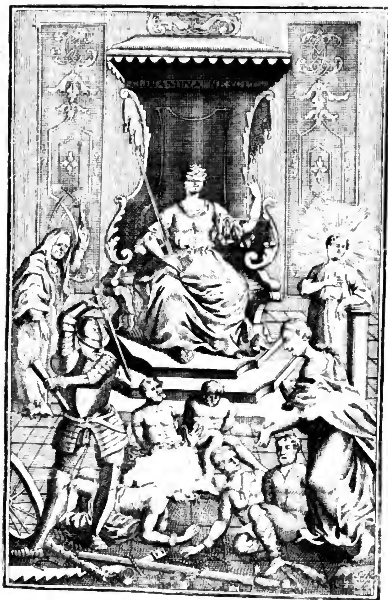












IO. SAMVELIS FRIDERICI
BOEHMERI, ICTI
COM. PALAT. CAES. POTENT. REGI BORVSS.
A CONSIL. AVLIC. ET PROF. IVR. ORDIN.
IN ACADEMIA FRIDERICIANA

ELEMENTA IVRISPRVDENTIÆ CRIMINALIS,

IN
VSVM AVDITORII
COMMODA METHODO
ADORNATA.

EDITIO TERTIA
AVCTIOR ET EMENDATIOR.

ACCESSIT IN CALCE
CONSTITVTIO CRIMINALIS
CAROLI V.



HALAE ET BERNBVRGI,
EX OFFICINA FRITSCHIANA
ANNO MDCCXLIII.

VIRO

ILLVSTRISSIMO ATQVE EXCELLENTISSIMO

SAMVELI

L. B. A COCCEII

DYNASTAE IN PVCHLIN ROEPKOW, CETERA

POTENTISSIMI BORVSSIAE REGIS IN SANCTIORI CONSILIO SENATORI

APPELLATIONVM SACRORVMQVE TRIBVNALIVM PRAESIDI

CAVSSARVM GALLICARVM FEVDALIVM GVBERNATORI

SVPPREMO REGIARVM ACADEMIARVM CVRATORI

REGIMINIS HALBERSTADIENSIS DIRECTORI,

VIRO

ILLVSTRISSIMO ATQVE EXCELLENTISSIMO

FRANCISCO MAVRITIO L. B. A VIEBAHN

POTENTISSIMI BORVSSORVM REGIS IN SANCTIORI CVRIA SENATORI PVRPVRATO

RERVM BELLI AC PACIS ADMINISTRO STATVS INTIMO

CAVSSARVM CRIMINALIVM AC GALLICARVM IN SVPREMO TRIBVNALI PRÆSIDI GRAVISSIMO

PRIMO EOQVE GENERALI REI MILITARIS IVDICI

MAECENATIBVS

MIHI MVSISQVE MEIS

LONGE INDVLGENTISSIMIS

FAVSTA QVÆVIS AC FELICIA!

VIRI
ILLVSTRISSIMI ATQVE EXCELLENTISSIMI
DOMINI GRATIOSISSIMI.

QVAE VOBIS, MAECENATES SVMMI, offero deuotissima mente iuris criminalis elementa, animi VESTRIS NOMINIBVS ILLVSTRISSIMIS deuinctissimi volo esse monumentum. Tanta enim non erga venerandum parentem tan-

 tum,

tum, verum etiam erga memet ipſum, qui munere docendi in hac alma Fridericiana fungimur, proſecuti eſtis gratia, ac beneuolentia, vt, quale redhoſtimentum, pignusque deuotionis reſpondeat VESTRAE humanitati, pro ea, qua vobis deuinctus ſum, pietate, aeſtimare minime auſim. Vt tamen quantulascunque obſtrictiſſimi animi teſſeras offerrem; conſilium cepi, praeſentem ingenii foetum ſub VESTRORVM NOMINVM magnorum auſpicio cenſurae publicae ſubmittere. Neque deſunt ſingulares conſilii rationes. TIBI enim, ILLVSTRISSIME L. B. A COCCEII, cur conſecratos voluerim hoſce meos labores, & SVPREMA, qua coruſcas, HVIVS FRIDERICIANAE CVRATELA, & docendi prouincia in hoc muſarum ſacrario ab AVGVSTISSIMO REGE clementiſſime mi-

hi

hi demandata, cuius rationem TIBI reddere oportet, me impulit. Ad TVVM vero praesidium, ILLVSTISSIME L. B. a VIEBAHN, cur confugerint haecce iuris criminalis elementa, SVMMVM est RERVM CRIMINALIVM, vndequaque ex terris Borussicis occurrentium, DIRECTORIVM, TIBI sancte concreditum, ex quo ipse noscis, quibus studiis, mediisque in hac ardua disciplina incedendum sit, vt suum cuique tribuatur. Accipite itaque serena fronte, qui sub auspiciis VESTRIS in publicum exit, libellum, meque ad VESTRVM in hac caussa praesidium, atque tutelam, tanquam portum securum, confugere, permittite. Equidem ego Deum O. M. perpetuis pro VESTRA incolumitate, ac felicitate defatigabo precibus, &, vt ad nestoreos annos honorum fastigio, quo inter sanctioris collegii

gii

gii purpuratos consiliarios eminetis, felices, faustique praesitis, vota nuncupare non desinam. Mihi vero, meisque studiis, vt & imposterum fauere non dedignemini, eo, quo par est, obseruantiae cultu rogo, ac obsecro.

VIRI ILLVSTRISSIMI

ATQVE

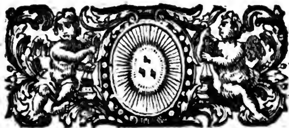
EXCELLENTISSIMI
VESTRIS SVMMIS
NOMINIBVS

Halae Magd. d. 28. Sept.
MDCCXXX.

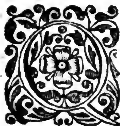
cultor deuotissimus atque
subiectissimus

IO. SAMVEL FRIDER. BÖHMER.

PRAE-



PRAEFATIO.



Votquot hactenus inter eruditos, rerum, iuriumque criminalium prudentiae operam dederunt, de eo potiſſimum laborarunt, vt adaequatam legum criminalium ad facta ciuium turpia, ſcelerum, maleficiorum, delictorum, criminumque nomine inuoluta, quaererent adplicationem; ne quid durius, aut remiſſius ſtatueretur, ſed iuſta ratione ſtarent tum media inquirendi, tum puniendi, delictis adpli-

canda. In ipsis doctrinis tamen, & mediis hunc in finem electis nimium quantum a se inuicem desciuerunt, adeo, vt paucissimi, in hac doctrinarum, scriptorumque diuersitate, in eos fontes inciderint, quos salutare indoles huius disciplinae efflagitat. Loquor de natura iurisprudentiae criminalis hodiernae, & genuina, eam ex indole iuris Carolini tractandi arte. In hac enim tanta animorum contentio, totque doctrinarum, ac interpretationum capita, vt, quid produxerit, quae publice prostant dissonarum opinionum monstra, quidue hanc elegantissimam disciplinam incertis, ac inuicem collisis decisionibus infecerit, sine mora diuinari a quolibet possit.

Vt enim saltim potiora corruptae disciplinae argumenta proferam, alios a recta via abduxit crassa disciplinarum moralium, artis adaequate ratiocinandi, ac interpretandi ignorantia, communis eruditorum nostri aeui, in reliquarum scientiarum indagatione, querela. Haec namque effecit, vt plerique, corrasarum opinionum communium mole contenti, calculum suum in enucleatione potio-

rum

rum huius disciplinae capitum, adderent iis senrentiis, quas a maiori numero defensas viderent, non attendentes, iustene & adaequate ratiocinati fuerint eorum antesignani, nec ne? patriarum legum notitiam habuerint, an in oris Italiae, aliarumque regionum dogmata sua, a Carolina legislatione planc aliena, proposuerint? Nata inde in hac disciplina summa superstitio, & praeconceptarum opinionum cumulus, ac praeiudicium autoritatis, nimis alte radicatum, quo nihil prius, nihil antiquius, nihil rectae rationi conuenientius esse existimarunt, nisi quod vel vnus FARINACIVS, ZILETIVS, GVAZZINI, aliusque eius fortis plastes peregrinus scripserit, defenderit, & ex centum aliis rerum criminalium glossographis corraserit, miro non animi, sed corporis labore, asinino non multum inferiore. Quid? quod inde propullulauerint tot infaustae, non dixerim de crimine magiae, verum aliis quoque delictis, opiniones, quibus vel innocentissimi in manus lictorum ac carnificum incidere, vel saltim duriori, quam par erat, suppli-

plicio perire debuerunt. Facem in his praefert commune de criminibus exceptis argumentum, quod talem ambitum habet, vt rudiora deprauatae huius disciplinae tradita, in eo quasi centrum inueniant, tantoque illud applausu mentes ICtorum occupauit, vt nec CARPZOVIVS, nec alii nostrorum temporum ab eo cauere sibi satis potuerint. Atque haec communis fere hactenus fuit disciplinae nostrae corruptela, quam etiamsi nonnulli posthabere, nouaque pro emendando hoc studio medicamenta conquirere tentarunt, vix tamen effugere potuerunt, quo minus inciderent in scyllam, dum euitare voluerunt charybdin.

His eos accenseo, qui, nimio legum ciuilium amore abrepti, omne refugium in his quaesiuerunt, & sacrilegii instar esse censuerunt, quod ex istarum visceribus probari, ac defendi non posset, parum curiosi, vtrum ab his diuerteret lex CAROLI V. aut rationes iuris Latialis ad statum, forumque nostrum quadrent, an vero ab eo sint alienissimae? Hos, inquam, indigito, qui cum OL-

DENDORPIO *class. VII. action. forens. multo plus praestare vnam legem II. de poen. quam totum illum librum de iudicio capitali, saepius editum & reformatum,* vom Hals-Gericht, clamitarunt, ac ita temere suo arbitrio eluserunt leges Carolinas. Hasce enim in mente habuisse citatum autorem, verba allegata satis euincunt, licet eius caussam hac in re agere tentauerit TABOR. *

Alii iterum, tametsi doctrinas, ac decisa ex lege Carolina hausisse videntur, iuris Romani tamen placitis ita occoecati fuerunt, vt omnia ad istius gustum docuerint, scripserint, deciderintque. Quo ipso factum, vt mens iuris Carolini plerumque peruerteretur, totaque haec scientia inaequalibus conculcaretur procellis. Non equidem ignoro, esse hoc saepius legi Carolinae proprium, vt ad iuris Romani decisa recurrat, & sic interpretibus iuris huius notitiam valde commendet. Verum ista non efficiunt, vt sine discrimine huncce Veiouem adeamus, ac praeter necessitatem men-

* *Racemat. crim. p. 443.*

mentem Carolinae legislatonis peruertamus, omnesque textus ita accipiamus, ne vlla in parte a ſanctionibus romanis recedant. Plus quam notum eſt, art. CVII. Conſtitutionis criminalis de omni iuramento, iudiciali auctoritate praeſtito agere, eundem tamen, ad modulum iuris romani, neceſſario iuriiurando non pauci proprium faciunt. Clara eſt diſpoſitio art. CLXX. nec tamen deſunt, qui illam ex *l. 55. de admin. tut.* interpretantur. Et quis omnes iſtas doctrinas reguſtabit?

Taceo in praeſenti illos, qui nimia ducti miſericordia, duritiem legum vbique crepant, & ex cerebrina aequitate plus aequo ſceleratis indulgent, vt, ſi ex eorum traditis iudicandum foret, nihil facilius ſit, quam grauiſſimorum criminum reis patrocinari. Non tantum circa proceſſum criminalem huiusmodi opinionum monſtra proſtant, verum imprimis circa doctrinam poenarum, cui, neſcio quot mitigantia plerumque immiſcent, quibus ipſam regulam nimis reſtringere, ne dicam, conuellere penitus, nouamque conſtruere videntur. Haſce itaque corruptelas ſi

quis

quis coniunctim aequa lance perpenderit, non poterit non de euidentia deprauatae huius disciplinae conuinci.

Feliciori successu rem aggressi sunt, & hoc augiae stabulum purgare coeperunt quidam ex neotericis ICtis, quos inter imprimis SCHILTERVM * ac BEYERVM ** refero, quorum cura eo imprimis vbique fuit directa, vt legislationem Carolinam, in qua caput huius scientiae inter nos quaerendum, ex propriis fontibus explicarent, ac, profligatis opinionibus communibus, studium antiquitatum Germanicarum cum Romanis coniungerent, denique ex sanioribus interpretandi regulis, & analogia iuris criminalis quaeuis decisa haurirent. Haec enim demum sunt media, quibus inoffenso pede ex turbis iuris vagi, ac incerti nos euoluere, & sanam de eleganti hac iurisprudentiae parte doctrinam, ac scientiam profiteri possumus. Calcauit eum in finem haecce vestigia, ac principia celeberrimus ICtus, CHRISTIANVS GODOFREDVS HOFFMANNVS, variis

* *in exercit. ad ff. lib. 47. & 48.*
** *position. ad ordin. crim. Carol.*

riis ſcriptis, in primis peculiari, non ita pridem edita diſſertatione, * quam, ob elegantiam, dum labores abſolueram, demum in manus incidiſſe, valde doleo. Eoque & celeberrimi PAVLI KRESSII curas ſecundas directas fuiſſe elegantiſſima ad Conſtitutionem criminalem commentatio docet, qua palmam omnibus, quotquot ante eum illam interpretari coeperunt, praeripuit. In primis induſtriam Illuſtris noſtri Cancellarii, IOANNIS PETRI DE LVDEWIG, laudo, cui, quemadmodum in iure priuato iuris Germanici reſtaurationem debent eruditi; ita quoque in hac diſciplina laureus non denegandus, vt variae in ſcriptis eiusdem hinc inde diſperſae, & in praeſenti opuſculo diligenter notatae obſeruationes, imprimis nuper in ſpecialiſſima furti materia edita diſſertatio ** teſtantur, quo vel ſolo ſpecimine erudite docuit, quantum interſit, in explicandis contra fures legibus Carolinis, ad ius Germanicum confugere, inque eius veras rationes inqui-

* *de iurisprudentiae criminalis hodiernae in Germania foris conditione, eiusque defectibus.*

** *de furto ferarum.*

quirere, ne praecipiti curſu vel in exceſſu, vel defectu peccetur. His exemplis conatibusque egregiis commotus, quam primum huic ſcientiae operam dedi, vera, ac genuina fundamenta inueſtigare coepi, mores Germaniae, vbi opus erat, conſului, nec iuri Romano, vbi noſtra iura deficiebant, vel ad ea prouocabant, nuntium miſi, ſed omni cura, ac diligentia examinaui, & ſic tandem inueni, ſat cohaerere hanc iurisprudentiae partem, tradique poſſe nexu, methodoque concinniori.

Tentaui itaque praeſenti opuſculo prima eiusdem elementa exponere, & ad fontes ſuos reducere, motus in primis vtilitate auditorum meorum, quibus vitam, ac operam conſecraui, vt ipſis eſſet ad manus manuductio breuis, ac concinna, doctrinas meas percipiendi, qua caruerunt olim, quum ad ipſum textum Conſtitutionis Carolinae criminalis commentari ſueſcerem. Methodo vſus ſum plana, ac perſpicua, & tum ad docendum, tum ad diſcendum accommodatiſſima. Ipſe enim in praelectionibus publicis ad eximii ICti, IO. GOTTL. HEINECCII, ele-

 menta

menta iuris ciuilis, ad hunc modum perquam eleganter conſcripta, expertus ſum, & docentes hac ratione ſubleuari, & auditoribus viam parari faciliorem, qua nexum doctrinarum percipere poſſunt. Tandem in calce ipſum textum Conſtitutionis criminalis Carolinae typis exceptum adieci, vt in promtu eſſent auditoribus verba legis, vbi opus fuerit, curatius explicanda, & cum doctrinis hoc in libello propoſitis conferenda. Fruere itaque, CANDIDE LECTOR, hiſce laboribus, eosque aequo animo accipe, &, ſi quae minus cohaerere deprehendes, ob breue hoc ſemeſtre aeſtiuum, quo inter continuos laborum, ac praelectionum academicarum ſtrepitus, haec elementa calamo excepi, ignoſce, ac pleniorem doctrinarum criminalium commentationem ad ipſum textum legislationis Carolinae, ſi DEVS vitam produxerit, a me expecta. Vale. Dabam e muſeo, die XXVIII. Septembr. MDCCXXXII.

PRAE-



PRAEFATIO EDITIONIS ALTERAE.

CANDIDO LECTORI

S. P. D.

IOANNES SAMVEL FRIDERICVS BÖHMER, IC.

Sic denuo prodeunt primae iurisprudentiae criminalis lineae, quae ante quinquennium in vſum auditorii mei conceptas publici iuris feceram. Non ſine fructu me hactenus iis vſum fuiſſe in praelectionibus publicis, vehementer gaudeo. Teſtati id ſunt auditores non ſemel, nec ore tantum, ſed litteris variis, ad me e patria miſſis, quibus gratum erga me animum declararunt, qnod iis hoc opuſculo praeiuerim in adminiſtrandis, & explicandis, quibus nunc praeſunt, muneribus. Quod quum ſine arrogantia, ex ſola laetitia conſilii, quod olim pro ſalute publica conceperam, bene ceſſi, ſcribo: ita optarem, ne quorundam iniquum aduerſus me animum prouocaſſem, ſed ita ſcripſiſſem, vt omnibus

factum fuisse satis. Equidem probarunt institutum meum quam plures ICti, & compendium hoc in variis academiis vsui praelectionum dicare non dedignati sunt, quibus pro ea, qua me docendo prosequuti sunt, humanitate, litteris quoque probata, animum meum deuinctissimum profiteor. Sed non defuisse, scio, quibus, quae olim scripseram, non fuerunt ad palatum, qua in re me iis infensum esse necquicquam, testor; probe gnarus, non eadem omnibus placere, & suum cuique pulchrum. Scio, me saepius concise paululum scripsisse, & hoc ipso sinistrum quorundam iudicium incurrisse, secundum quod mihi varias opiniones, non dicam, duras, & ab humano ICto alienas, sed falsas affinxerunt, a quibus fui, & etiamnum sum alienissimus. Verum a cordato iudice non aliud mihi polliceor iudicium, quam quod compendio, eiusque iustis limitibus respondet. Numquam opus grande ac diffusum, sed tantum institutiones iuris criminalis scribere volui, in quibus principia, & frequentiores in foro conclusiones tantum solent proferri bre-

breuibus, vlteriore, ac pleniore expositione praelectionibus reseruata. Exegesin hanc sedulo in praelectionibus publicis adieci, nec quicquam, quod ad declarandam sententiam meam pertinet, omisi; vt nullus dubitem, quin auditores, quorum gratia huncce librum scripsi, mentem meam, quam verba non satis plene semper exponunt, percipere potuerint. Pleniora dabo olim, si Commentarius in Constitutionem criminalem, cuius maximam partem iam emensus sum, prodierit, vnde apparebit, quantum alienus sim ab iis, qui semper vrunt & secant; aut in contrarium prolapsi, nimia flectuntur misericordia. Vtrique enim peccant: illi, dum omnem mentis aciem in saevitiam, neglectis defensionis remediis, dirigunt; hi, dum leges, vindictam praeferentes, corrumpunt, & nescio, qua cerebrina aequitate eludunt, ignari officii, ex quo non de legibus, sed secundum eas iudicare debebant, obliti salutis publicae, cui cerebrina ista misericordia magis nocet, quam prodest. Haec duo inquam extrema semper defugere studui in expli-

candis doctrinis, hoc libello contentis; neque etiamnum illas aliter intellectas volo. Quae tametsi pro exculpatione mea sufficere possent, melius tamen fore existimaui, fontem calumniandi alia ratione obturare. Nulla autem acceptior sese mihi obtulit occasio, quam quum humanissimis bibliopolae precibus excitarer, opello, quod denuo prelo subiiciendum erat, selectiores quasdam obseruationes addendi. Idcirco non moratus sum, consilium coeptum adimplere, sed, quantum per labores quotidianos licuit, hisce lucubrationibus vacavi. Capitum numerum augmentare nolui, ne iustos compendii limites excederet liber. Nihilo tamen secius cum circa methodum, tum circa doctrinas, hinc inde explicatas, quaedam in hac noua editione monui. Non enim clara semper visa fuere principia, vnde consecutionis nexu olim conclusiones traxeram: quamobrem hic modo distinctius, quid senserim, adieci; modo proximiora fundamenta substitui, vt de nexu conclusionum eo certius constaret. Id enim probi est ICti, vt de rebus,

bus, per leges dispositis, adaequatas requirat caussas, ne, falsis momentis deceptus, in applicatione ad deuia prolabatur. Sed ne in hoc quidem substiti, verum supplementi caussa plura notatu digna, & in foro ac scholis frequenter obuia, intermiscui; integros paragraphos adsui; aut conclusionibus hinc inde nouas adieci. Nec erubui, meliora hactenus edoctus, quas quondam professus eram, opiniones repudiare, aliis substitutis. Dies diem docet, & assidua meditatione occupatis, nouae & meliores quotidie succurrunt rationes, antea ne cogitatae quidem, quibus exornare licet disciplinam: quum turpe omnino sit, quae semel arriserunt, mordicus defendere velle, & coeco quodam impetu *iurare in verba magistri.* Prudentiam in primis variis accessionibus commendaui, probe gnarus, hanc potissimum esse illud ipsum, quod ICtum a leguleio distinguit, cui leges scire, & memoria tenere sufficit. Nihil enim iuris studiosum proficere reor, qui solis regulis scholasticis contentus, omnes omnino casus ad illas exigere cu-

pit: ſed prudentia omnino opus eſt, vt in trutina ſuſpendat, vtrum maleficio emergente, regulis iſtis publico magis noceat, quam proſit: praeſertim ſi ſcelus occultiſſimum, delinquens homo vafer, & artificioſe omnia ita obſtructa, vt extricari veritas vix poſſit. Praxin huius prudentiae non ita pridem probatam dedit Auctor libelli; *der entdeckte Baldober*, ſimulque docuit; nil profecturos fuiſſe iudices, ſi in eruenda furti qualificati, ibidem late expoſiti, ſpecie, communibus inhaeſiſſent regulis. In criſi, & verborum, a Carolo V. vſurpatorum, notione eruenda ita verſatus ſum, vt a contortis, & male cohaerentibus acceptionibus abſtinuerim, & obſcura ac aequiuoca, quorum plura in Carolina Conſtitutione occurrunt, ex genio linguae, ac regulis interpretandi expoſuerim. Quumque in analyſi delictorum & poenarum, ex lege Carolina obtinentium, iuris patrii nunquam oblitus fuerim, ſed ſententiam eiusdem ex imis antiquitatibus eruere in ſingulis capitibus ſtuduerim, vt, quae concluſiones legibus domeſticis debentur, ipſis vindicarem; quae

quae vero ex iure peregrino hauſtae, ex propriis principiis illuſtrarem: neque hac in parte omiſi, notatu digna adiicere. Qua in re tanto feliciores progreſſus facere potui; quanto amplior eſt apparatus, quo nuper mihi praeiuit eximius academiae noſtrae ICtus, IO. GOTTL. HEINECCIVS, qui *Tom. II. iur. Germ.* iurisprudentiam criminalem Germanorum mirum in modum ea in re illuſtrauit. Denique allegatorum, quorum pleraque olim falſo typis expreſſa, curam habui, pleraque loca ipſe euolui, & ſiue in capitibus, paragraphis, paginisque error emergeret, eum ſollicite notaui, atque correxi: quanquam ne in hac editione quidem mihi ſatis a falſo prelo cauere potuerim, quod aequus lector non meae, ſed typographorum negligentiae tribuet. Hae fuere inſtituti rationes: gratiam ſi non ineo a doctis; certe a iuuentute, cui conſultum iui hoc genere ſcribendi. Vale. Dabam e muſeo, ipſis idibus Aprilis, cIↃ IↃ CC XXXIIX.

CONSPECTVS TOTIVS LIBRI.

SECTIO I.

DE PROCESSV CRIMINALI.

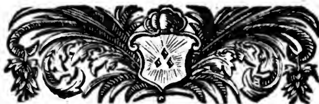
CAP.

SECTIO II.

DE

CRIMINIBVS AC POENIS, QVAE SINGVLIS SVNT PROPRIAE.

Q. D. B. V.



Q. D. B. V.

ELEMENTA IVRISPRVDENTIAE CRIMINALIS.

SECTIO I.
DE PROCESSV CRIMINALI.

CAP. I.
DE LEGIBVS CRIMINALIBVS GERMANORVM, EARVMQVE HISTORIA ET AVTORITATE.

§. I.



VRIS CRIMINALIS PRVDENTIA nihil aliud est, quam *habitus practicus recte iudicandi de actionibus hominum flagitiosis secundum leges criminales*. Istud iudicium vero consistit in *cognitione* & *applicatione* legum criminalium, & sese exserit 1) *procedendo* legitimo ordine: 2) *decidendo* caus- Iurisprudentia criminalis quid?

sas criminales, mediante absolutione insontium, vel condemnatione noxiorum.

§. II.

Versatur circa actiones humanas.

Quia habitus ille versatur circa actiones humanas; (§. I.) hæ vero dicuntur, quæ prælucente intellectu, & decernente voluntate suscipiuntur: PVFEND. *de off. hom. & ciu. C. I. §. II.* facile patet, actiones & noxias brutorum animantium, hominum mente motorum, aut infantum, ad hanc disciplinam non pertinere, * sed longe aliud eius obiectum esse, de quo cap. seq.

* Alicubi tamen quondam non modo bruta animalia, verum etiam inanimata omnia, si in caussa criminis vel læsionis fuerant, multata, eumque in similem speciem quandam supplicii de iis sumtam fuisse, ex lege DRACONIS Atheniensium refert DECIAN. *Lib. XI Cap. VII N XII* Gemina his sunt, quæ ex lege SOLONIS de *cane* mordaci occidendo refert PARDVLPHVS PRATEIVS *in Iurisprud. veter.* apud EVER. OTTONEM *in Th saur. Iur Rom. VI p.* 396; nec non de *boue* cornupeta, si hominem occiderit; vel *bestia*, quæ monstrosa venere cum homine commixta fuit, necanda, disponunt leges diuinæ *Exod. XXI. 28. Leu. XX* 15. Plura exempla dabit IDEM eximius *ICtus de tutel. viar. p.* 469.

§. III.

Supponit principium quoddam.

Denique quia omne iudicium supponit principium quoddam, secundum quod examen instituendum; ita etiam in hac disciplina *leges* criminales una cum principiis rectæ *rationis* omne punctum ferunt, & verum

rum fundamentum constituunt, de quarum indole & obligatione pauca præmittenda.

§. IV.

Equidem nulla unquam extitit respublica, quæ caruit eiusmodi normis, secundum quas actus flagitiosi sub examen vocari, & puniri debuerunt, vt de republica Ebræorum, Persarum, Græcorum, Romanorum, fragmenta, traditiones & testimonia scriptorum narrant. LEIDECKER *de republ. hebr.* SPENCER *de leg. Hebr. ritual.* CHRIST. STOCKIVS V. *differt. de pœn. capital. hebr.* PETITVS *ad leg Attic.* SIGON *de iur. Rom.* Sed de his non ero sollicitus, quin potius, quæ inter *Germanos* quondam obtinuerint, & hodie obtineant præcepta, huic disciplinæ propria, explicabo. Nulla respublica sine legibus criminalibus.

§. V.

Antiquissimis temporibus in patria nostra magis bonos MORES, quam LEGES SCRIPTAS* obtinuisse, testis est TACITVS *de morib. Germ. c. XIX.* secundum quos etiam caussis criminalibus præfecti iudicare solebant. CONRING. *de orig. iur. Germ. C. I.* In Germania mores obtinuerunt.

* Hac locutione vtrum TACITVS c. l. leges *non scriptas* in vniuersum; an vero genium, indolem, ac *naturam* bonam intellexerit, docte coniecit *B.* HEINECCIVS *ad L. Iul. Pap. Pop. L. I. C. II. §. VI.*

§. VI.

Sicuti vero Seculo V. vsus *scriptarum* legum in genere inualuit; ita quoque de criminibus Seculo V. leges scriptæ.

minibus leges scribi cœperunt. Interim, quia Germanicæ originis gentes in summa barbarie pariter ac libertate viuebant, vt latrociniorum, aliorumque criminum plena essent omnia, præterea tanta inter eas non erat caussarum *ciuilium* moles, quantam in foro Romano & hodierno cernere licet: ratio in promtu est, cur potior legum Germanicarum pars de *criminibus*, ac *pœnis* egerit, & caussarum ciuilium regulæ quasi per *indicem* tantum tactæ sint; * vt præter leges RIPVARIORVM, ALEMANNORVM, BVRGVNDIONVM, BAIVARIORVM, FRISIONVM, imprimis SAXONVM, aliæque testantur. Vid. erudita dissertatio Cl. KRESSII *de variis iurisdiction. in German. generib. C. II. §. I.*

* Ipsæ tamen leges admodum variant; quo leniores enim sunt lex *Salica Baiuariorum* & *Frisionum*, eo durioribus suppliciis instructæ reperiuntur leges *Ripuariorum*, *Burgundionum* & *Saxonum*. Vnde quando hæc posterior a WIPPONE CRVDELISSIMA vocatur *in vit. Conrad. II C. VI.* id unice in relatione ad reliquas leges germaniæ, in dictandis pœnis capitalibus parciores, accipiendum.

§. VII.

Augmenta inde a Caroli M.

Hisce insigne incrementum accessit per CAPITVLARIA Regum Francorum edita a LINDENBROGIO WENDELINO, BIGNO-

GNONIO, BALVZIO aliisque. Imprimis tum de *poenis*, tum de *processu* criminali a CAROLI M. temporibus maiori sollicitudine actum, quo faciliori via illius intentio ex forma Imperii monarchici in effectum deduci poterat; quod a) ejusdem capitularia, b) praeceptum de *Trutmanno* comite, quod MEINDERS peculiari opusculo illustrauit, nec non c) tres leges a CAROLO M. *Saxonibus* deuictis datae, quas V. C. GAERTNERVS notis illustratas nouiter edidit, testantur. conf. STRVVIVS *hist. iur. Cap. VI.* §. X. tempo-ribus.

§. VIII.

Non diutius hisce legibus vixerunt Germani, quam vsque ad tempora extincti stemmatis *Carolingici*, quod factum sub initium Seculi X. Ab his temporibus autoritas sicuti legum hactenus scriptarum in genere, * ita & criminalium euanuit, vt iuris criminalis scientia certis ac determinatis regulis fere esset destituta ** & solis MORIBVS ac CONSVETVDINIBVS alligata. CONRING. *cit. l. C. XXV.* STRVV. *cit. l.* §. *XIV.* Fata seculi X.

* Caussas quisque facile adsequetur, qui dissertationes de statu reipublicae German. sub Conrad. I. a duumviris, *Illustri* LVDEWIGIO & B. GVNDLINGIO, conscriptas perscrutabitur. Neque aliud euincit *decretum* OTTONIS M *in Appendice ad Reginonis Tr. de Discipl. Eccles.* quod in contrarium allegat

KOPP *de diff. comit. S. I. §. XIII.* Nam subl. stæ fidei id documentum esse iam pridem docuit ILL. A LUDEWIG. *in Henrico Aucupe C. II §. IV.*

** Dantur enim paucæ quædam constitutiones ab Ottonibus & successoribus, vt caussis criminalibus inseruirent, promulgatæ, quas excerpsit BRUNQUELL. *hist. iur. P. VI. C. IV. §. IV. seq.*

§. IX.

Leges scriptæ antiquatæ introductis variis abusibus.

Infaustus iste Germaniæ status ansam dedit, vt sensim in iudiciis irreperent mores *pessimi*, *irrationales* * pariter ac *superstitiosi*, postquam iis homines, quos antiquitus inculpatæ vitæ & experientiæ singularis esse oportebat, subinde illiterati, sordidi, infames, & ex infima fece plebis præesse cœperunt. vid. ERDWINUS ERDMANNUS *Chron. Osnabr.* apud MEIBOM. *script. rer. German p. 198.* quorum adhuc meminit. *Const. Crim. Carol. Art. CXXXVIII. CXLII, CXLVI, CL,* alibique. Conf. prooemium *Constitutionis Bambergensis.*

* De quibus egregia specimina prostant in SCHOTTELII *Tr. de singul in Germ. iur.* & *Const. Carol. Art. CCXVIII.*

§. X.

Ortu & progressu iudiciorum Westphalicorum.

Atque ex hoc corrupto reipublicæ, & iudiciorum statu si non *prima* origo IUDICIORUM WESTPHALICORUM, fama & atrocitate sententiarum celebratissimorum, saltem illorum *incrementa*, sensim ad maiores abusus inclinantia, sunt repetenda, quamuis

vis scriptores varie hac de re sentiant: vid. HERT. *de iud.* §. *XX.* THOMAS., *de ort. & progr. iud. Westphalic.* MENKE *de Feimeris* GRYPH. *de Weichbild. Saxon. C LIX.* BALVL. *in not. ad capitul. p. 1039.* MULLERI *Reichs-Tages theatrum Frider. V. C. IX.* CALVOER *in Saxon. gentil. christian. P. II. lib. I. c. IX.*

§. XI.

In his enim leges & iura *scabinis* tantum nota obtinebant, sub grauissimis pœnis non manifestanda, ceu ex TVRKII *fastis Carolingicis* refert MEINDERS *de iud. centenar. C. V.* §. *XVIII.* adeo vt ne *Imperatori* quidem ea nota esse, magna cum impudentia asserere auderent in litteris, quas exhibet MÜLLER *Reichs-Tags Theatr. P. II. C. VI. p. 494.* Hinc insolens, & vix ab Oedipo solvenda formula iuramenti ab his scabinis praestandi, quam recitat HERT. *Satur. rer. C. XXVI. Opuscul. Vol. I. T. III.* Vocabantur hi *Wissende*; iudicia vero, *heimliche Gerichte*, *heimliche Achten*, *Reform. Colon. C. XVIII.* **Quaenam horum leges.**

§. XII.

Saltim non bonum fuisse *ordinem* horum iudiciorum in caussis criminalibus, sed tumultuarium, ac irrationalem, inde colligas; 1) quod tanto studio cum legibus suis occultaretur: 2) tot querimoniae, exemtiones, confoederationes aduersus haec iudicia reperiantur; HERT. *cit. l.* THOMAS. *de occas. concept. Const. Crim. Carol. in f.* **Quis horum ordo procedendi.**

3) quod

3) quod chartæ ac testimonia hinc inde particulas legum, ac processus exhibentia, rabie ac iniustitia summa sint referta DATT. *de P. P. L. IV. C. IV. V. VI.* SCHOTTELIVS *de sing. in Germ. iur. C. XXIX.* §. *X.* TVRKIVS *cit. tr. ad A. DCCLXXXV.* §. II. apud LEVCKFELD. *script. rer. Germ.* Recentiorem ordinationem Westphalicam edidit HAHN *in T. II. collect. vet. monument. p.* 598

§. XIII.

Confectio speculi Saxonici & Sueuici.

Medios inter hosce abusus Westphalicos mores Germanorum circa medium *Seculi XIII.* in Saxonia priuata autoritate, maximam partem in caussis criminalibus collecti, sub nomine SPECVLI SAXONICI; * nec non in Sueuia Sec. XIV. conceptione SPECVLI SVEVICI: quæ specula, ringente licet Pontifice Romano, in Germania magnam habebant autoritatem, STRVV, *cit. l.* §. *XXIII.* RINK. *de specul. Sax.* Multa in illis inuenies de criminibus, eorum qualitate, probationibus, processu, & constitutione iudicii criminalis.

* Cuius pars vel epitome est WEICHBILDVM MAGDEBVRGICVM, tum causas ciuiles, tum criminales definiens. WERLHOFF. *de iur. Germ.* GRYPHIANDER *cit. l.*

§. XIV.

Receptio iuris Romani & Canonici.

Qualemcunque autem vigorem obtinuerint in actibus flagitiosis hæ morum collectiones; magna tamen metamorphosis iuris-

risprudentiæ criminali accessit *Seculo XIV.* & XV. per receptionem IVRIS CIVILIS ROMANI & CANONICI, conf. B. HOFFMANNI pererudita *diss. de insign. defect. iurispr. Crim. German. C. I. §. XIV. seq.* quod vtrumque tum in ipsis *criminibus*, tum *processu*, tum *pœnis* miram innouationem introduxit, multa in iudiciis criminalibus correxit, superstitiosa extirpauit, & ad saniora principia reduxit. *

* Hisce enim probationes *vulgares* in vsu esse sensim desierunt, tortura recepta, pœnæ criminum vel mitigatæ, vel exasperatæ, & plenior accuratiorque processus criminalis introductus.

§. XV.

Vnde confusio legum criminalium.

Hoc facto, quum paulatim numero *scabinorum* insererentur viri in vtroque iure, ciuili & canonico edocti, *saniora* principia introducere studentes, contranitentibus aliis, morum *veterum* tenacissimis, * *confusio* iurium euitari non potuit; ad quam tollendam, & extirpandas penitus iudiciorum, imprimis Westphalicorum furias, tot *reformationibus* hactenus frustra tentatis, STRUV. *cit. l. C. IX. §. XX.* cogitare cœperunt Imperatores ordinesque, de introducendo *iure criminali* æquali, ac rationali, peculiari quadam ordinatione, hactenus in Germania ignota.

* De odio iurium *peregrinorum* publico testimonium omni exceptione maius peti potest ex *Rec. Imp. Anno MCCCCXLI. Art. V.*

§. XVI.

Quam corrigere intendit Maximilianus.

Illud equidem negari nequit, MAXIMILIANVM, circa iura criminalia valde sollicitum, confectionem constitutionis cuiusdam intendisse, vt ex *praef. exempli de Ao. MDXXI.* & *MDXXIX.* probat Cl. KRESS *praef. ad C. C. C. §. XVII.* reuera autem perfecisse, testimoniis omni exceptione maioribus probari nequit. Enim vero, quod ex archiuo *Moguntino* IDEM de edita in comitiis *Wormatiensibus* Ao. MCCCCXCV. a MAXIMILIANO ordinatione refert, sublestae fidei est, & forsan de nuda *reformatione* iudiciorum *Westphalicorum* capiendum, quam de eodem anno exhibet GOLDAST. *const. imp. tom II. p. 112.* & *in corpore Recess. p 54.* Denique assertio GOLDASTI *in consultatione de poenis sagarum*, quasi MAXIMILIANVS I. MDV. talem *Coloniae* iam proposuerit, hactenus ex chartis & archiuis probari non potuit.

§. XVII.

Sed non perfecit.

Subscripserunt tamen nihilominus huic opinioni ICtorum neotericorum duumuiri, CHRISTIANVS GOTHOFREDVS HOFFMANN, & AVGVSTINVS LEYSER. Ille tum in *diss. cit. C. I. §. XIX. not. q.* quod *art. CVII* & *CVIII. C. C. C.* verbotenus exhibeatur in VDALRICI TENGLERI collectione, sub titulo: *den Layen-Spiegel*, iam ante annum MCX, edita; tum in *diss. de collat. Const. Carol. cum sanct. crim. Iosephi p. 9.* quod legum *Tyrolensium* a MAXIMILIANO I. promulga-

mulgatarum *art. XLIX.* accurate respondent *art. CXXXIX CXL. CXLI. Carol. Const.* Hic *ad ff. Sp. DLIII. n. 8.* eo quidem ex fundamento, quod, cum omnes inde a FRIDERICO III. imperatores, bellorum priuatorum effrenatam licentiam coercere *serio* tentauerint, præter MAXIMILIANVM I, nullius quoque genio magis conueniat *art. CXXIX. C. C. C.* adeoque valde probabile sit, eum ex lege *Maximilianea* migrasse in Constitutionem *Carolinam.* Verum quam speciosæ istæ rationes sint, non tamen inde, extitisse reuera sub MAXIMILIANO *integram imperii de caussis criminalibus legem*, defendere ausim.

§. XVIII.

Primus omnium fuit GEORGIVS *Episcopus Bambergensis*, qui *ordinationem criminalem* componi curauit, eamque in comitiis probabiliter oblatam, verum a statibus reiectam, * publicauit in sua diœcesi Ao. MDXVIII. recusam MDX. III. de LVDEWIG *præf. ad script. Bamberg.* Primus constitutionem criminalem promulgauit Præsul Bambergensis.

* Id colligo ex eius *Art. XX.* quem forsan non inseruisset Præsul, nisi exemplar proponere intendisset, secundum quod generalem imperii constitutionem principes quoque, dum accusarent, stringentem communi consilio contexere possent ordines. Quia vero euentus intentioni forte non respondit, per incuriam hunc locum postea expungere prætermisit.

§ XIX.

Paulo post institutum hoc imitati sunt ordines necessitate id euidenter postulante. Quem secuti Mar-

chiones Brandenburgici. Primi fueruut *Marchiones Brandenburgici*, GEORGIVS & CASIMIRVS, qui MDXVI. similiter in suis territoriis publicarunt *ordinationem criminalem* e Bambergensi haustam, & pene descriptam, quæ denuo, licet interpolata, prodiit MDLXXXII. KRESS *cit. l.* §. *XII.* WEHNER *voce besiebnen.* Nouissima editio sub CHRISTIANO ERNESTO Marchione MDCCIX. lucem adspexit.

§. XX.

Carolus V. autor nostræ constitutionis. Tandem, quod vano conatu tentauerat hactenus MAXIMILIANVS imperator, perfecit CAROLVS V. cuius cura, post varios MDXXI. XXIX. XXX. motus & dissensus, Ao. MDXXXII. pro lege publica vniuersali publicata est NEMESIS quædam CRIMINALIS, vt tamen, quia tum ob autoritatem speculi *Saxonici* & *Sueuici*, tum rationes *politicas*, * tot contra eius receptionem interpositæ *protestationes*, quas exhibet KRESS *cit. l.* §. *XX. seq.* clausula: SALVIS CVIVSCVNQVE TERRITORII MORIBVS RECEPTIS, adiicienda esset.

* inter quas forte non minima erat, metus, ne hæc constitutio medium esset dominationis, libertati ordinum inimicum.

§. XXI.

Quæ eius intentio fuerit. Quamuis vero hæc clausula veteres tantum consuetudines fartas tectasque seruauerit, * intentio tamen CAROLI V. eo directa fuit,

fuit, vt *omnes* leges ac consuetudines particulares derogatorias inposterum dispelleret. ** Interim voto suo non respondit euentus, quippe quum pedetentim Ordines ex potestate legislatoria singuli fere peculiaria iura sibi constituerunt,

* ibi : *an ihren alten wohlhergebrachten, rechtmässigen, und billigen Gewohnheiten nichts benommen haben.*

** Hoc tum *directe* ex praefatione exempli de Anno MDXXIX. patet, quam exhibet KRESS *cit. l.* §. XXIII, tum *indirecte* ex verbis finalibus formulae iuramenti iudicialis *Art. III. IV. V. C. C. C.* tum aliis articulis, quibus iura consuetudinaria *indefinite* praecluduntur vid. *Art. CXXXV. CCXVIII.*

§. XXII.

Constitutiones criminales singulorum territoriorum particulares.

Et primo quidem, eodem ipso adhuc regnante PHILIPPVS, Hassiae princeps, peculiarem *ordinationem criminalem* edidit MDXXXV. ABRAHAM SAVRIVS *P. II. fasc. iudiciar. ordin.* * Pari studio PALATINVS aliquam publicauit MDLXXXII, quae *partem Vtam constitutionum palatinarum* conficit; nec non MAXIMILIANVS *Bauarus* sub nomine *der malefiz-Ordnung* Anno MDCXVI. Iura criminalia *Badensia* exhibentur *P. VII. Land-Rechts der Marggrafschafft Baaden.* In Austria LEOPOLDVS, in Bohemia IOSEPVS singularem ordinationem criminalem publici iuris fecerunt;

nouissime quoque REX POTENTISSIMVS BORVSSIAE, & ELECT. HANNOV. *in der Criminal-Instruction* a quibus omnibus ac singulis Carolina subordinata KRESS *cit. l. in not.* Vt taceam specialiter in singulis territoriis Germaniae de iurisprudentiae *criminalis* partibus edita *mandata*, *constitutiones*, *rescripta*, *leges*, quibus magis magisque hanc disciplinam emendare studuerunt legislatores ab erroribus, & inutilibus dogmatibus adhuc in *Carolina* latentibus. Aliorum locorum leges particulares in caussis criminalibus singulari studio collegit B. HOFFMANN, *in praenot. iurispr. crim. Germ.* §. *LVIII.* **

* Meminit KRESS *cit. l.* §. *XXV.* editionis de Anno MDCIX. verum antiquiorem Moguntiae impressam exhibet SAVRIVS *cit. l.*

** Alicubi enim *Carolina* solum viget, seu de *Herbipolitano* praesulatu testatur KIRCHOESNER p. 197. de *Monasteriensi Pars IV. der Munsterischen Lands-Gerichts-Ordnung tit. I.*

§. XXIII.

In quem finem Carolina confecta.

Ceterum qua intentione quoue successu composuerit hasce leges CAROLVS V, quaestio altioris indaginis est. Duo potissimum sunt momenta ab eo intenta, nimirum 1) abolitio processus criminalis peruersi veterum Germanorum: 2) iurium poenarumque conformitas. Addit THOMASIVS *de occ. conc. & intent. Const. Carol.* §. *f.* 3) abrogationem processus *accusatorii*, ac surrogationem *inquisitorii*

torii, cuius allegationis euidentia inde haud apparet, quum pauca sint, quæ in eadem ad *processum inquisitorium* pertinent, sed pleraque ad *accusatorium* adhuc composita deprehendantur. vid. EVND. *de orig. proc. inq.*

§. XXIV.

Quicquid tamen sit, opus non omnibus partibus absolutum, sed variis næuis refertum nobis reliquit. Huc refero 1) quod connexio articulorum secundum ordinem *processus criminalis* sæpius deficiat. 2) multa notatu digna plane omissa: * alia 3) obscure ** aut 4) non sufficienter exposita, ac declarata, sed vel *arbitrio* iudicis, vel vagæ *consuetudini* relicta, quum definiri facile potuissent: *** 5) inutilia admixta: 6) summa iurium *peregrinorum* cum *germanico* confusio, præcipue in determinatione pœnarum, & delictorum facta: **** denique 7) sæpius delictis pœnæ impositæ *duriores*, quam par erat. Consimilem censuram reperies apud HOFFMANN. *cit. Diss.* §. *XX.* Eius næui.

* Quod omissa materia de *confrontatione* & *carcere*, cuius vix binis verbis mentio iniicitur, *responsione* ad articulos, *præscriptione* criminum docet, vt taceam ea, quæ ad *instruendum processum* pertinent.

** Quorsum refero *Art. XVI. CXXI. C. C. C.* Interim obscuritas euitari sæpe vix potuit, postquam autor eiusdem ius patrium, quod ali-

aliquoties retinuit, ipse ignorauit. Vid. *Art. LXXXVI. C. C. C.*
*** Conf. *Art. CXI. CL. CLXII. CLXXVII. CLXXVIII. C C. C.*
**** Conf. *Art. CXX. CXXI.*

§. XXV.

Autoritas.

Interim quia præsens constitutio pro norma *generali* in imperio publicata: (XX) consequitur, eidem, quoties de iure *prouinciali* diuerso, ac contrario non constat, in dubio standum esse, salua per *æquitatem interpretatione*; quæ sicuti in ciuilibus, ita multo magis in criminalibus officium iudicis ingreditur. *Dissent.* BLVML. *ad Art. CLXII. n. 2.*

§. XXVI.

Quibus legibus sit subordinata.

Vtroque iure autem deficiente, in subsidium ad *ius ciuile* & *canonicum* recurrendum, quorum dispositio, quæ præponderet, ex *receptione* iudicandum * esse censent. Quia enim vtrumque *peregrinum* est, & sensim solo vsu obtinere cœpit: consequens est, vt non aliter quam quatenus alterutrum *receptum*, eius ratio haberi possit.

* Vid. late LYNKERVM *Resp. CXLIII.* LVDOVICVM *in præf. ad Const. Crim. Carolin.* Vt plurimum tamen ius *canonicum* sequimur, imprimis in processualibus, iisque capitibus, quæ ex eo vnice hausta sunt: in pœnis plerumque ius *ciuile*,

§. XXVII.

Quid ver-

Denique quoties constitutio nostra provocat

vocat *auf die gemeinen Kayserlichen* item *Kayserliche geschriebene Rechte*, *ius Romanum* unice intelligendum est; non vero speculum *Saxonicum* & *Sueuicum*, vel *Recessus Imperii*, quicquid dicat KVLPISIVS *de Germ. leg. veter. & Rom. iur. vsu & autoritate.* * Vtplurimum tamen *vsualis interpretatio* in foro triumphat, & vltra indolem suam extendi a Dd. solet, de quo non immerito conqueritur Ill. LEYSERVS *ad ff. Sp. IX. No. VII.* ba *Kayserl. Rechte.*

* Facilius *Recessus Imperii* admitto, quum mentio fit: *derer Reichs-Ordnungen*, vti apparet ex *art. CVI.*

CAP. II.

DE NATVRA ET INDOLE DELICTORVM.

§. XXVIII.

Harum legum obiectum sunt *actiones* hominum, non quaeuis, sed *flagitio* *sae*, *criminum*, seu *delictorum* nomine inuolutae. Obiectum harum legum.

§. XXIX.

Latius patet appellatio *delictorum* ac quidem *criminum.* * Sunt autem DELICTA *quaeuis actiones*, vel *omissiones contra leges sponte admissae, quibus tum satisfactio priuata, tum publica imminet.* Quia vero istae vel dolo, vel culpa committuntur, hinc in VERA & QVASI delicta subdiuiduntur. Delicta sunt vel vera vel quasi.

 * Vti-

* Vtimur hisce vocibus ex stylo iuris Romani; proinde vbique viuendum, quo in significatu alterutram vsurpauerint *Romani?* Ordinarie sub criminibus delicta publica intelligunt: *l. 17. §. 18. de ædil. edict. l. 3. de stellion. l. 18. C. de transf.* aliquando priuata *l. 1. §. 3. de pœn. l. 7. de publ. iud.* MATTHAEI *de crim. proleg. C. I. §. I.* Inde vero concidit sententia ROBERTI *L. I. anim. VI* existimantis, *crimen* nomen *generalius* esse, & *priuatis æque* ac *publicis* maleficiis respondere; contra *delictum* voce ad *priuatum* facinus pertinere.

§. XXX.

Publica vel priuata. Vtraque iterum sunt vel PVBLICA, vel PRIVATA. * Illa *publico* processu *criminali* examinantur, *publicaque* animaduersione vindicantur: hæc actione *priuata* ciuili, ad pœnam *priuatam* actori adplicandam tendunt.

* Vulgo hanc distinctionem ad *vera* delicta restringunt, quo posito *quasi delicta* non possunt non in vniuersum *priuata* esse; sed absque fundamento. Nam dantur *quasi* delicta, quæ ob *processum* & *pœnam* criminalem, vtique sunt *publica*, vt vel homicidium, incendium culposum docet. Dantur quoque, quorum persecutio & pœna est *ciuilis*, ac *priuata*, quorsum refero *t. tit. naut. caup. stabul.* & *de effus. vel deiect.* Referrun inter priuata ex principiis iuris Romani *furtum*, *rapina*, *damnum*, *iniuria*: de iure Germanico priores binæ species ad crimina *publica* pertinent, quicquid dicat THEODOR. *coll. crim. C. I Aph. XII.* Tertia vix amplius delictum constituit, nisi *dolus* concurrens sit grauior, quo casu tamen persecutio

secutio eius est publica non priuata. Facilius quarta priuatis delictis accensenda, si propter eam ciuiliter actione aestimatoria agitur, quae tamen in terris Borussicis prohibita. v. emend. ordin. Magd. C L §. X.

** Alio sensu omnia delicta in iure canonico dicuntur publica, quatenus nimirum ad censuram Episcopi pertinent, ex officio suscipiendam. Atque huc refero sententiam CORVINI IV. 1, 3. Sustulit hoc ius (canonicum) distinctionem iuris ciuilis inter priuata delicta, & publica, ac omnia voluit publica esse.

§. XXXI.

PVBLICA porro, quae magis securitatem publicam, quam patrimonium priuatum laedunt, tum a processu, tum a poena, legibus determinata vel non determinata, in ORDINARIA & EXTRAORDINARIA dispescuntur, & stricte crimina dicuntur. l. 1. de publ iud. * Ordinaria vel extraordinaria.

* Propria est haec distinctio iuri Romano, quo in quibusdam criminibus ordo solennis, poenaque legitima, h. e. lege quadam publica in comitiis determinata; in aliis nec processus solennis, nec poena legitima obseruabatur. l. 8. de publ. iud l. 3. de extr. crim. LECTIVS de publ. iudic. apud CL. OTTONEM T. I. thesaur. Iur. Rom. Hodie vero processus vtrobique fere idem, poenaque omnis legitima est, & sic distinctionem praesentem in sensu iuris romani fora nostra ignorant. conf. BEYER ff tit. de extraord. crimin. SCHILT. Ex. XLIX. Th. XXXVI. COLLEG. IVR. ARG. eod. tit. §. II. in f.

§. XXXII.

Capitalia & non capitalia.

Determinatio illa pœnam *capitis*, naturalis & ciuilis, * vel *non* concernit. Vnde fluit distinctio inter CAPITALIA & NON CAPITALIA; cui tamen non peræque respondet locutio germanica: *zu Hals und Hand, zu Haut und Haare.*

* Inde pœna perpetui carceris vulgo pro capitali habetur, quia pœnæ *mortis* æquiparatur, *art.* X. & CI. C. C. C.

§. XXXIII.

Atrociora & simplicia.

Capitalia proprie sic dicta, tametsi in vniuersum ad vitam adimendam tendunt; eorum tamen alia *lento* & *atrociori*, alia *simplici* mortis genere coercentur: illa ATROCIORA, hæc SIMPLICIA vocantur: in illis ad pœnam capitalem, *conatum* ad effectum proximum accessisse sufficit; non vero in his. *

* Hæc notio accuratior videtur reliquis omnibus, quas sedulo collegit B. HOFFMAN. cit. *diss.* §. *VI.*

§. XXXIV.

Facti permanentis vel transeuntis.

In omnibus hisce speciebus multum interesse dicitur, vtrum aliquod vestigium corporale relinquant, nec ne? illo casu FACTI PERMANENTIS, hoc vero FACTI TRANSEVNTIS audiunt. Verum quia vtroque casu naturæ criminis, eiusque pœnæ nihil accedit, vel decedit, sed tantum processus, & inquisitio paululum variat; non maio-

maiorem hæc distinctio vsum haber, quam qui est inter crimina *manifesta*, & *occulta*.

§. XXXV.

Germani quondam fere similem in modum distinxerunt inter *handhafte* & *übernachtete*, vel *unhandhafte Thaten*. LANDR. *L. II. art. IX. L. III. art. XXXVI.* WEICHBILD *C. CXII.* SCHWAB. LANDR. *C. CVI. N. II. C. CLIII. CLXI. CLXIII. CLXIX.* Illuc pertinebat, si quis deprehendebatur in ipso facinore, aut in fuga, facinore immediate peracto; aut si res furto vel rapina ablata in conclaui clausa domi apud aliquem reperiebatur: *I. P. S. L II. art XXXV.* Huc vero, quando crimen hesternum erat & XXIV. horæ iam præterierant, antequam criminale constitui poterat iudicium.* CARPZ. *Acht-Processs tit. II. art. V. n. IV.* KAYSERS *Acht-Process p. 34.* WEHNER *voce handhafte That.* Post constitutionem criminalem Carolinam harum circumstantiarum nulla amplius ratio habetur, * adeo vt ne circa *pœnam* quidem aliquid intersit, vt infra *c. de furto docebitur.* Manifesta vel pernoctata.

* Ratio differentiæ erat, 1) quod illo casu sine dilatione caussa statim decideretur 2) ipsa accusatio mediante clamore perfici posset, vt ne quidem *festus* dies eam impediret *I. P. Suev. Cap. CV. §. II. Sæchs. Landr. L. I. art. LXX. L. II art. XXXV.* COLER *dec. CVII.* CARPZ. *P. III. Q. CXXXVI. N. XCII.*

§. XXXVI.

Delictum facto externo plerumque committitur.

Quum itaque crimen tum committendo, tum omittendo perpetretur (§. XXIX), consequitur, 1) solâ *cogitatione* nullum committi crimen, * *l. 18. de pœn. l. 125. de V. S. l. 6 pr. ff ad l. Corn de fals.* sed potius 2) *factis* pacem publicam turbantibus; aliquando, licet rarius, *neglectu* eius quod legibus est iniunctum ** *l. 2. C. de commerc. R. I. de Ao. MDXXX. tit. von Gottes-Læsterern §. würde aber.* 3) facti intenti executionem tamen non præcise necessarium esse, sed sufficere, si voluntas in actus *externos* eruperit, *art. CLXXVIII.* 4) omnes, qui ad factum illicitum quid contribuunt, delictum *ciuile* committere, *art. CLXXVII.* consequenter 5) vniuersitatem delinquere posse, quatenus *commune* membrorum consilium accedit; vota *maiora* enim eundem effectum non habent, *l. 9. §. 1. quod met. caus.* GVNDLING. *de vniuers. delinquent.* LEYSER *de delict. colleg.* alias vero 6) crimina *personalissima* esse. *l. 22. C. de pœn.* B. de COCCEII *de obl. hered. ex fact. defunct.*

* Franciscus I. tamen solas cogitationes de ipsius nece vltimo supplicio puniuisse fertur. BODIN. *de republ. L. II. C. V. L. IV. C. VII.*

** Vnde qui factum alterius scelestum reuelare vel impedire negligit, propriæ criminis reus non est, præterquam 1) in casibus *specialiter* determinatis *l. 9. §. 1. ad L. Corn. de fals.*

l. 2.

l. 2. 6. ad L. Pomp. de parricid. l. un. C. de rapt. virg. 2) in *atrocioribus* delictis. ILL. LEYSER *ad ff. Sp.* CXIII. *N. VII.*

§. XXXVII.

Dicuntur vero omnes illi ad effectum criminis concurrere. 1) qui illud *mandant*. STRYK. *de mand. ad delinq.* BERG. *El. crim. P. II. Obs. VIII.* 2) delinquentem *consilio* generali, vel speciali instruunt: MATTHAEI *cit. loc. N. VII. IIX*: Dn. PARENS *T. II. Cons. MDXC. n. XI seq.* 3) *reale* auxilium præstant siue in ipso *actu* criminis, siue *antea*, siue *post*, *art. CLXXVII. Landr. L. II. art. XIII.* BERG *El. crim. cit. loc. obs. VII.* 4) *societatem* criminis contrahunt, *art. CXLIIX, C. C. C.* 5) alios in rebus prohibitis *instruunt*: 6) de sceleris quæstu *participant*: 7) criminosos scienter *receptant*: *Landr. cit. l.* HERT. *paræm. CII.* 8) *impedire* omittunt, quod impedire debuissent; *l. 5. C ad L. Iul. mai Tot. tit. de SCt. Syllan.* non autem 9) qui *ratihabent*, aut 10) *adprobant*, * multo minus regulariter, 11) qui *scientiam* criminis habent MATTH. *cit. loc. n XV.* STRYK *de Curios. C V. n. XIV.* DE COCCEI, *de soc. crimin.* OLDEK. *contra Cz. P. IV. Qu. V.* THEOD *cit. l. aph XXVII.* Quinam ad illud concurrant.

* Iniuriis tamen merito excipienda, cuius sese quoque participes faciunt, qui animo iniuriandi alterius contumeliam adprobant vel ratihabent.

§. XXXVIII.

Determinata legibus.

Quum vero crimen committatur, si cogitationes in factum externum erumpunt, (§. XXXVI.) omnes actus autem ante legem sunt indifferentes, THEOD. *cit. l. aph. XXIX.* eumque in finem ad delicta actus *illiciti* requiruntur (§ XXIX.) consequitur, 1) omne crimen qualitatem ac determinationem suam vnice a *lege* accipere, vel 2) *moribus*, qui vim legis habent: 3) secundum ipsas leges delicta variare: 4) inspiciendas in aestimando facinore esse leges eius loci, *vbi* delictum commissum: STRYK *de iur. princ. extr. territ. C. III. n. CLXXX. seq.* 5) dari quoque delicta *innominata*, quo nomine veniunt omnes *excessus* iurium sub poena prohibiti, *l. 2. de his, qui sui vel al. iur. l. 32. ad l. Corn. de fic. Nou. CXVII C. XIV. art. XI. CXLII. C. C. C.* DN. PARENS *de excess. poen. C. II. §. V.* quanquam ea *alio sensu* recte neget MATTHAEI *cit. l. C. IV. N. XIII.* conf. SIMON *de delict. innom.* 6) alibi factum licite fieri, quod alibi delictum constituit. Retorsio iniuriarum in *imperio* permissa, in prouinciis *Borussicis* sub poena prohibita. *

* Ita constat, expositionem infantum iure Romano ad genera licitorum pertinuisse, vt egregie docet BYNKERSH. *de iur. occid. liber.* furtum vero alicubi virtutibus artibusque adscriptum fuisse testatur GRIBNER *de furti apud Lacones licentia*; quae tamen sine dubio inter nos in censum criminum referri debent.

§. XXXIX.

§. XXXIX.

Quia porro sanctio *pœnalis* de essentia delictorum est (§. *praeced.*): ratio reddi potest, cur 1) *sola*, & *simplex* prohibitio per se nullum delictum constituat, 2) circa sanctionem pœnalem nil referat, *generalis*, an ad certam pœnæ *speciem* directa sit, 3) pœna inflicta certum argumentum commissi *criminis* constituat, * 4) reatus omnis extinguatur, quoties factum *alias* criminosum, sub certis *circumstantiis* ab omni vindicta publica eximitur. IO. HENR. HARTLEBEN *de crimine sine pœna.* Et quidem pœnalibus.

* Hoc de regula capio; quin enim facto iudicis *imperiti* vel *iniusti* innocens aliquando condemnari, crimenque alicui imputari possit, quod tale non est, nullum habet dubium. STEINHARTH. *diss. de pœna sine crimine.* C. II. *Præside* DN. PARENTE.

§. XL.

Quum vero non omnes actiones legum criminalium obiectum constituant, sed *spontanea* (§. XXIX.), spontaneitas vero sine *dolo* vel *culpa* concipi nequeat; certissimi iuris est: *qui doli vel culpæ non est capax, crimen committere nequit. l. 2. C. si adu. del.* Sponte committitur.

§. XLI.

Sequitur inde, non delinquere 1) *furiosos* ac mente captos *I. P. S. L. III. art. III & CLXXIX. C. C. C.* 2) *dormientes*, THOMAS. *de iur. circa somnia.* 4) summe *ebrios R. I. de A. MDXII. MDXLVIII. vom Zutrincken.* nisi quatenus Quinam delinquant vel non?

per *culpam* propriam in talem statum inciderint CAROL. HANNIB. FABROTTV. *Ex. VII in Thes. iur. Rom. T p. 1203.* 4) *infantes art. CLXIV. CLXXV. CLXXIX. C. C. C.** 5) *iratos*, vel ex impetu agentes *l. 11. §. 2. de pœn.* GRANZ. *C. VI M. II S. II. art. IV.* ** facilius 5) *surdos* & *mutos*, si vel maxime a *natiuitate* tales fuerint, quamuis, vt a pœnis *capitalibus* liberentur, *aequitas* postulet, FINKELTH. *Obs XIV. N. VIII.* BRVNN. *ad l. 10. C. qui test. fac. pos.* KRESS. *vom Recht der taub und stumm Gebohrnen.* 6) *stupidos*, vel 7) *prodigos*, THEODOR. *cit. l. aph. XXV. n. XXV.*

* Quodsi tamen malitia supplet aetatem, aliud dicendum, & quandoque extra ordinem capiti, imo pœnam subeunt. Exempla vid. apud BRVNN. *Cent. IV Decis. II.* STRVV. *Obs. crim. Cap. VIII Obs V. Bayerisch Samml. B. 6. P. II. p. 156.* FABROTT. *cit. l. Ex. IX.*

** Interim opus est vt 1) in ipsa animi *perturbatione* scelus commissum sit, 2) iusta *caussa* concurrat, quae ex qualitate *iniuriae* praecedentis aestimanda, 3) nulla delinquentis *culpa*, 4) *plena* tamen mentis abalienatio adsit, *art.* CXLII. C. C. C. Quae cum rarissime coniunctim probari possint; euenit, vt *plerumque* aliquam animaduersionem subeat reus.

§. XLII.

Aduersus quos delictum committatur.

Quandoquidem ergo ad omne delictum dolus, & voluntas a parte agentis requiritur (§. XL.), sequitur, 1) delicta non tam ex *iniuria* patientis, quam *malitia* agentis aestimari, adeoque 2) in *furiosos* & *infantes*,

tes, dormientes & mortuos, SCHMID *de stupro in mente capt.* WILLENB. *de injur. mort. illat.* quin immo 3) *in volentes* crimen committi. MATTHAEI *prol. C. III.* consequenter 4) dixerim: *volenti haud fieri iniuriam*, non *reatum*, sed *interesse* priuatum tantum concernere.

§. XLIII.

Quumque dolus propositum *nocendi* in genere denotet, *l. 1. §. 2. de dol.* apertissime constat, 1) non tantum illum *vere* delinquere, qui delictum subsecutum antea intendit, verum 2) qui cum a) *animo lædendi* b) tale factum *illicitum* suscepit, ex quo alteri c) *ordinarie* solet læsio, licet voluntate *directa* non suscepta, inferri. * Inde animum delinquendi distinguunt in *directum* & *indirectum* *Art. CXXXVII. CXLV. CXLVIII. C. C. C. l. 9. 10. de iniur. l. 1. §. 22. 23. l. 3. §. 4. eod. l. 38. §. 5. de pœn.* Sufficit voluntas indirecta.

* His circumstantiis deficientibus tantum *quasi delictum* committitur, extra ordinem coercendum *Art. CXXXI. CXXXVI. CXLVI.*

§. XLIV.

Quandoquidem denique omnes leges ciuiles, imprimis vero criminales, *securitatem* tum publicam tum singulorum priuatam intendunt, *Art. I. XXXI. C. C. C.* & læsio ex criminibus redundans vel *priua-* Remedia contra delicta.

tos concernit, vel *statum publicum:* necesse est, vt & illis, & huic succurratur, per satisfactionem *privatam* & *publicam*, quam posteriorem stricte loquendo *pœnam* dicimus. De ratione huiuscemodi satisfactionis vid. infra *Sect. II. C. I.*

CAP. III.

DE IVRISDICTIONE ET IVDICIO CRIMINALI.

§. XLV.

In criminalibus iudice ac iudicio opus.

QVemadmodum leges *criminales* in salutem ciuium latæ, (§. XLIV.), non difficile est cognoscere, huic fini nihil magis conuenire, quam vt *seueris* executionibus autoritas earum conseruetur. Sicuti vero, post introductum statum civilem, *priuata* violentia in caussis ciuilibus interdicta censenda, & apud *iudices* suum petendum; ita quoque simile de caussis *criminalibus* iudicium ferendum: & quemadmodum ibi *competentia* fori tum respectu *personarum*, tum *caussarum* examinanda; ita non minus hic eius ratio haberi debet.

§ XLVI.

Iurisdictionis criminalis Germanorum indo-

Prout autem forma reipublicæ Germanicæ variauit; ita quoque iudiciorum & iurisdictionis criminalis facies sæpius mutata est, propriisque suis rationibus constitit, vt ex penu

penu fori *Romani* de indole eius *hodierna* iudicari nequeat. THOMAS. *de iurisd. & magistr. Rom. & Germ. diss.* ENGELBRECHT *de iurisd. alt. & bass. C. I.* les ex iure Romano hauriri nequit.

§. XLVII.

Etenim antiquissimis temporibus sub Germanorum republica libera, quanquam pleræque caussæ magis *armis*, quam *iure* terminari solerent; POMP. MELA III. 3. VELLEI. PATERCVL. L. II. DATT. de P. P. C. I. N. XX. tamen ex TACITO de M. G. constat, potestatem de criminibus iudicandi vel 1) penes SACERDOTES, *) vel 2) penes CONCILIVM totius nationis, vel 3) penes COMITES, eum in finem in pagis cum *centenis comitibus* constituros, inque conciliis electos, fuisse. CAES. *de B. G. L. VI.* BRVMMER *de scabin. C. II.* CONRING *de iud. Germ. §. X.* Sub republica Germanorum libera qualis iurisdictio.

Constabant enim singuli pagi *centum* familiis, quarum capita *comites* principibus erant in iudicando, quod non tantum ex *C. VI.* sed & *C. XI.* TACITI *de M G* apparet, quamuis IDEM fateatur, sub locutione: *centenorum comitum*, magis numerum *rotundum*, quam *certum* designari sæpe suisse. *Quod primo*, ait, *numerus fuit, iam nomen & honor est* cit. C. VI. Ita vero euidens est, locutionem hanc non indigere *medica* manu.

* De SACERDOTIBVS bina sunt loca apud TACITVM *C. VII. Neque animadvertere, neque vincire, neque verberare quidem nisi* SA-

 CER-

CERDOTIBVS *permissum, non quasi in poenam, nec ducis iussu, sed velut Deo imperante, quem bellantibus adesse credunt C. XI.* *Silentium imperant* SACERDOTES, *quibus tum & ius coercendi* *De* CONCILIO *eod. Licet apud* CONCILIVM *quoque accusare & capitis discrimen intendere.* De COMITIBVS ibid. *Eliguntur in iisdem comitiis* PRINCIPES, *qui iura per pagos vicosque reddunt.* Quaenam iurisdictio ex his praestantior, quibusque limitibus alterutra circumscripta fuerit, valde dubium est. Si coniecturis locus dandus, *sacerdotum* potestas primario ad tempus belli, *concilii* & *comitium* vero ad tempus pacis restringenda, vt erudite docuit Cl. KRESS *diss. de var. iurisdict. German. gener. C. II. Obs. III.*

§. XLVIII.

Sub Regibus Francorum comites.

Sub Regibus Francorum e contra criminalia exercuerunt COMITES, seu GOGRAVII cum MISSIS REGIIS. Hi erant iudices *extraordinarii*, illi *ordinarii*, nomenque sortiti sunt a *Govvis*, seu pagis, quibus praefecti: *Grauiones* vero a GRAV, senectute, canitie. * Quia enim inter Germanos multum valebant boni mores (§. V.), expeditum erat, munera publica per eos explicari debere, qui *canitie* venerabiles, & *consuetudinum* inolitarum periti essent, exclusis iunioribus. † vincunt hoc *LL.* EDVARDI *confessoris C. XXXV. Sicut modo vocantur Greve, qui super alios praefecturas habent; ita apud Anglos antiquitus vocabantur*

tur Ealdormen, quasi Seniores conf. MEIND. *cit. l. c. II. §. XXII.* BRVMMER. *cit. l. c. III. §. V.* *

* Absurda itaque derivatio est a *Graue*, fossa, vel *Graeuen* ab eruendis caussarum meritis, quam viris quibusdam eruditissimis placuisse docet CELEB. OTTO *diss. de Consul. extr. Rom. C. II. §. IX.*

§. XLIX.

A latere horum erant CENTENARII seu SCABINI vel SCAPIONES, vt in chartis apud HVND. *Metrop. Salisb. T. II. p. 15.* WITSCHEPPA (sapientes scabini) in lege Francorum apud VREDIVM *hist. Flandr. Prod. II. de prima Franc. p. 443.* quibus proprium, *sententiam* ferre; sicuti comitibus, iudicium *dirigere*, & sententiam *exequi.* Huic officio respondet denominatio, quae a *schöpfen*, ius & sententiam *haurire*, petenta, non a *schaffen*, vti visum HERTIO *de iudic. §. XVI.* Inde phrases in chartis: *Urthel schöpfen, finden, schliessen.* Et *scabinis* sententiae latio vnice asseritur in *Const.* HENRICI VII. apud LVNIG. *P. LXXXVII. N. III.* ibi. *secundum rationabilem* SCABINORVM *sententiam.* Postea dici coeperunt TVNGINI * RATHIMBVRGII, RACHIMBVRGII **. Cum Scabinis.

* Quasi iudicantes, iudicium enim apud veteres *Ting, Dung, Geding*, vocabatur GRYPH. *de Weichb. Saxon. C. V. N. X.* Inde *Tage Dingen*, citare; *Dings-Tag*, dies iudicio destina-

stinatus; *Ding-pflichtige*, iudicio subiecti; *das Ding hegen* &c.

** Aliquando *Hamburgi* dicti, quasi iuris *municipalis* domestici assertores BRVMMER. cit. l. C. V. §. XIII. SCHATEN *hist. Westphal. Lib* V. p. 300. cum quibus non confundendi SAGIBARONES de quib. vid BRVM. C. V. §. X.

§. L.

Et Sculteto.

Inter Scabinos ordine primus vocabatur SCVLTETVS SCVLDASIVS, SCVLDATIO *Schuldhaiss* Vice-COMES, VICARIVS. Quem licet sub Carolingis absente *comite* non caussis criminalibus, sed tantum *ciuilibus* vacasse, certum sit: HEIDER. *act. Lind. p. 579.* BRVMMER. *C. IV. §. V.* non tamen ea propter hoc nomine insignitum fuisse, euinci potest: quin potius quum a) sine eo iudicium *criminale* exerceri non posset *I. P. S. L. III. art. LII.* praeterea b) vox: *Schuld* quodcunque *delictum* denotet, vti apparet ex *charta* apud SCHILT. *de cur. domin. §. XII. um Schuld oder Todschlag* & plenius euincit *I. P. S. cit. l. Schwab. Spiegel XXX.* Ill. de LVDEWIG *T. II. L. I. opusc. XIV. §. II.* OCKEL *de Palat. Reg. Th. LXXX.* vero admodum videtur simile eum a *potiori* muneris obiecto, hoc est, delictis istud accepisse nomen. KNIPSCHILD *de ciuit. imperial. p. 1063.*

§. LI.

In Mallo.

Exercebantur iudicia criminalia, sub *dio*, ple-

plerumque in locis, sub quercubus, ceu de antiquis *Sueuorum* & *Gothorum* populis testis est STIERNHOECK *L. I. C. II.* de *Frisiis* VBBO EMMIVS *L. XIII. Hist. Fris* de *Gallis*. HOTTOMANNVS *in Franco-Gallia C. XXVII.* vid. LEHMANN. *Chron. Spir. L. II. C. XXIX. seq.* Locus iudicii MALLVM vocabatur, non a conuiuiis Germanorum, in quibus teste TACITO *C. XXII.* res magni momenti examinabant, ceu visum SCHILTERO *Iur. feud. Allem. p.* 564. PONTANO *orig. Franc L. VIII. C. II.* sed a voce *mahl*, h. e. signo, quia quondam in locis ad iudicia destinat *insigna* erant posita, MEIND. *cit. loc. C. IV.* §. XLIV. *C. VIII.* §. XVI. Talis plerumque erant *arbor*, *lapis*, a quibus describuntur iudicia, veluti in SIGFRIDI IV. litteris apud LEVCKFELD *in Antiq. Blanckenb. p.* 53. vocatur PLACITVM AD ALTAM ARBOREM, & in diplomate MEINHARDI *Episcopi Halberstadiensis* apud LEVCKF. *T. II. Antiqu. Halberst.* IVDICIVM APVD ALTAM ARBOREM, & in lege Francorum, a VREDIO *cit. l.* relata: APVD LAPIDEM. Inde *Mahlstat* locus ad executionem pœnarum publicarum destinatus *art.* CCXV. C.C.C. & STATVAE ROLANDINAE, iurisdictionem criminalem denotantes, a *Rügen* & *Landt* dictæ.

§. LII.

In eo vero horum iudiciorum atque iurisdictionis forma mutata, 1) quod iudices

Status sub Carolingis.

ces hi non in conciliis, sed a *regibus* vel eorum delegatis eligerentur * : 2) subessent *Missis regiis*, pagos percurrentibus, sinistramque iustitiæ administrationem corrigentibus ** 3) adpellatio integra esset ad *Regem*, *Cap. I. de Part. Sax.* C. XXV. quondam in criminalibus penitus ignota, MEIND. *de iudic. centen.* C. IV. §. XXXV. 4) post CAROLVM M. iudicia non amplius necessario sub dio, sed *tectis* exercerentur. BRVMMER *cit. l.* C. IV. §. III

* Id innuere videtur Poeta anonymus ad annum DCCCIII. apud LEIBNIZ. *rer. Brunsu.* scribens:

Tum sub iudicibus, quos REX imponeret ipsis,
Legatisque suis permissi legibus vti
Saxones propriis, & libertatis honore.

vid. MEIND. *cit. l.* C. IV. §. XI. BRVM. *cit. l.* C. II §. XX. C. VI. §. IV. C. VII. §. III.

** Quod *quater* per annum fiebat. Imprimis iis incumbebat inquirere in scabinos, ac iudices, peioris notæ eiiciendo, veracioresque substituendo, quod plena manu ex ipsis fontibus illustrat BRVMMER *cit. l.* C. VI. §. VI.

§. LIII.

Qualis; cum comitatus hereditarii facti, iurisdictio.

Sicuti vero omnes hi comitatus quondam ad *personas* comitum, vt alia officia personalia, adstricti; ita quoque criminalis iurisdictio mere *personalis* erat, exercenda nomine REGIS, *Unter-Kœnigsbann.* Postquam vero comitatus sensim *hereditarii* facti, atque in formam feudorum redacti, iudicia alicubi ordinibus Germaniæ propria fieri cœperunt.

runt. BVRGEMEIST. *Graven Saal. p. 50.* HERT. *de iud.* §.XIX. Ill. ALVDEWIG *ad A. B. T. II. p. 32.* MEIND. *cit. l. p. 103.* quamuis propterea Cæsares non desierint per comites hinc inde constitutos ius dicere, tum in ciuilibus, tum in criminalibus, vt ex loco notabili apud GVILLIMANNVM docet HERT. *cit. l.* Habuerunt enim Cæsares per omnes Germaniæ prouincias sua *pradia*, *palatia*, terras, vrbes *regales*, comites *palatinos* aliosque iudices in *domaniis* suis ius dicentes. conf. Cl. KRESS *diss. de var. iurisd. crim. gen. Obs. V.* §. *IV. n. I.* §. X. *n. I.* B. HEINECCIVS *El. iur. Germ. T. II. L. III.* §. *XLIV. I. P. S. L. I. art. LIX.*

§. LIV.

His ergo temporibus in censum eorum, qui iurisdictionem criminalem exercuere, referendi sunt 1) DVCES maiori nobilitati etiam ius dicentes, BVRGEM. *cit. l. p. 113.* 2) COMITES *I. P. S. L. III. art. LII.* 3) SCVLTETI seorsim, etiam absque comite criminali iurisdictione inuestiti. vid. charta apud *Ill. de* LVDEWIG *cit. l. I. P. S. L. I. art. LIX. L. III. art. LII.* 4) BVRGGRAVII, HORN. *diss. de Burggrauiis*, OCKEL *de palat. reg. p. 201.* 5) PALATINI GAERTN. *ad LL. Sax p. 58.* HVND. *Bair. Stambuch II. p. 27.* 6) MARCHIONES GERHARD. *de duell. C. II.* §. *C.* 7) LANDGRAVII, LEHMAN. *Chron. Spir. L. VI. C. XVIII.* 8) GO-

Quinam hanc iurisdictionem exercuerint?

8) GOGRAVII, *I. P. S L. I. art. LVIII.* KRESS *c. l. Obs. IV.* GRYPH. *de Weichb. Saxon. C. LXII.* Iudicabant hi plerumque in iudiciis *prouincialibus*, in quibus criminalia sub examen vocabantur vid. SCHOTTEL. *de sing. in Germ. iur. C. XXIX.*

§. LV.

Sensim episcopis concessa criminalis iurisdictio.

In episcopatibus speciatim ius in ciuilibus & criminalibus dicebant ADVOCATI, *die Kasten - Voigte.* MAGER *de advocat. armat.* quos constituere iuris *regii* fuit. Etsi enim VRBANVS III. Anno MCLXXXVI. admodum laborauerit, vt *episcopis* horum constitutionem vindicaret, teste OKELIO *de palat. regio th. XLVIII.* ius *regium* tamen obtinuit, donec initio priuilegiis *personalibus* HENRICI *II.* & FRIDERICI *II.* id quibusdam indultum LÜNIG *spicil. eccles. T. I. p. 140.* OCKEL. *cit. l.* tandem reliquis episcopis & abbatibus iurisdictio criminalis vna cum territoriis, ac variis regalibus concessa * qui, cum aliis principibus secularibus, vel *ipsi*, vel per *alios*, iure gladii inuestitos, iudicia criminalia exercuerunt.**

* Iam Otto M. BRVNONI episcopo Coloniensi hanc prærogatiuam indulsisse dicitur, Chron. apud GRYPH. *de Weichb. Saxon. C. XXVIII.* cuius exemplum successores secuti sunt. LEHMAN. *Chron. Spir. Lib. IV. C. III.* De episcopo WORMATIENSI egregia documenta publici iuris fecit vir eruditissimus IOANNES FRIDERICVS SCHAN-

NAT

Histor. Wormatiens. T. I. P. II. C. II. Quin & Præsulem CAMPIDONENSEM, ARGENTORATENSEM, HERBIPOLENSEM & OSNABRVGENSEM criminalibus vacasse negari nequit, si genuina sunt diplomata, quæ exhibent SCHATEN *Hist. Westphal. p.* 215. BROWER. *Annal. Trevir. p.* 550. HEIDER. *act. Lind. p.* 52. 287. MEINDERS *C. VII. §. XXXI. sq.* Sed conf. ECCARD in *Censur. diplom Osnabr.*

** Adhuc seculo XIV. principes in propria persona iudiciis interfuisse testatur Chron. Limburg ad an. MCCCLXXIV. *Auf den Montag den 5ten May da besassen Herr* Cuno *von Falckenstein, Ertz-Bischoff zu Trier, und Iohann Herr zu* Limpurg *die Gerichte auf dem Berge mit ihren selbst leiben.* Aliud exemplum de duce Lüneburgensi WILHELMO exhibet SCHOTTEL *cit l. p.* 571. De episcopis Herbipolitanis *loricatis*, iurisdictionem criminalem exercentibus, vel alios cum illa investientibus vid. KIRCHOERSN. *P. I. C. I. n.* 22.

§. LVI.

Neque tamen defuerunt, quibus hi abusus parum ad palatum erant, eo, quod per illos clerici non possent non *irregulares* fieri, ecclesia quippe secundum principia iuris canonici sanguinem non sitiente*. Sed progenuit hæc ἀσύστατα inexcusabilis clericorum *dominandi* libido, & cæca *superstitio* magis magisque promouit. Saltim HENRICVS V. *pro redemtione animæ suæ* inuestituram episcoporum, aliaque iura

Quod admodum irregulare.

iura dimisisse professus est, teste TEXTORE I. P. tit. XI. n. LVIII.

* Compilator, *spec. Suev.* C. XXII. *regi* criminalia priuatiue vindicat. Verba ex edit. SCHANNATI *art* CXXXIX. sunt: *hat ein PFAFFEN-Fürst* Regalia *von dem kunig, der mag niemand davon keinen pan geleihen, das es denen laiuten an ihr plut oder an ir leib get, und empfilht ain richter also sein gerichte, daß er über menschen leib oder blut richtet, er wirdt schuldig an alle den die ir plut vergiessen, und will er recht thun, so soll er seinen richter zu dem kunig senden dem er sein gericht leihet. Dise dinge bedarf ein LAY nit, der gericht emphatt, von den kunig der leicht wohl den pan seinem Richter.* Et obstupuisse plures, corrupta quondam disciplina, argumento est *Chronicon* apud GRYPH. *de Weichb. Saxon.* C. XXVIII. quod, cum de BRVNONE egisset, addit: *da begunten die bischoffe weltliche richte zu haben, das dauchte damahls unbillig manchen mann.* Clerus vero palladium quaerebat in famosa BONIFACII VIII. constitutione c. 20. *ne cler. secul neg.* licet serius *seculo* demum *XIII.* promulgata.

§. LVII.

Iurisdictio iudiciorum Westphalicorum.

Interim horum iudiciorum autoritas valde debilitata per turbationes FRIGRAVIORVM WESTPHALICORVM, qui non tantum per vniuersam Germaniam iurisdictionem suam extendere, verum etiam integras *ciuitates*, quin imo *principes* ipsos citare ad suum iudicium conaban-

bantur. Id de Dantisco testatur SCHÜZ *Preussisch. Chron. p. 167.* de HENRICO duce Bauariæ sæc. XV. ADELZREITER *P II. annal. Boic. L. VII. A. MCCCCXXII.* de WILHELMO, Saxoniæ duce, MVLLER *Reichs Tages theatr. Frider. V. pag 492* Et quis crederet, audaciam eousque processisse, vt Imperatorem FRIDERICVM III. sub pœna contumaciæ euocare tentauerint? Litteras temeritate plenas exhibet WENCKERVS *in apparat. Archiv., LXIX. p. 385.*

§. LVIII.

Quanquam vero hisce temporibus iurisdictio territoriis cohærere sensim cœperat; & ideo ab ipsis terræ dominis, vel imperii vasallis exercebatur iure proprio (§. LIII.): paulatim tamen factum est, vt vel *ciuitatibus*, vel *nobilibus* tanquam fundi accessorium fieret *propria*, & in *heredes* transitoria. Et sic orta distinctio inter jurisdictionem PATRIMONIALEM, & PERSONALEM *. Quando patrimonialis fact.

* Inter priscos Germanos, quis tempore CAESARIS & TACITI iudex fuerit, supra ostensum (§. XLVII.) Sub *Francis* iudicium *Comitibus* delegatum, adeo, vt vna cum *missis regiis* de maleficiis seruorum cognoscerent, nec dominis *sine præscitu* iudicis integrum esset, hos coercere *vid. capital. Longb. CXII. & addit. IV. ad c. XLVI. apud* BALVZ. *Capitul. Rg. Francor. p. 1213.* Postea territoriorum dominis propria esse cœpit

cœpit iurisdictio, a quibus titulis *domini translatiuis* denuo in nobiles Landsassios translata. Sic de BAVARIA testis est ADELZREITER *annal. B ic. P. I. L. XXV. §. XXVI.* OTTONEM *iurisdictionem minoris imperii,* QVAE HACTENVS MANSERAT APVD PRINCIPATVM *opulentioribus ex nobilitate*, exceptis causis capitalibus, *magno ære distraxisse* sec. XIV. In SAXONIA ante annum MCCCCXXVIII. nulli statuum provincialium iurisdictionem patrimonialem competiisse probauit WECKIVS *P. IV. Beschreib. der Stadt Dresden tit. VI.* Porro SLESWICENSES & HOLSATIAE duces nobilibus *serius* seculo XVI. & quidem anno MDXXIV. eandem cesserunt, vt patet ex priuilegio FRIDERICI I. quod recitat Celeb. HOFFMANN *cit. Diss C. I. §. X. not. u) Dat de von adel und prælaten schollen hebben hals und handt, und dat hogeste gerichte over ehre unterfatten sunder der fürsten insprecknnge.* Tandem nec in Lusatia olim alius iudex in criminalibus notus, quam princeps territorii: ciuitatibus & nobilibus id ius commune non erat, adeo vt anno MDXLVIII. quibusdam nobilibus, sed iure mere *administratorio* concessum fuerit, donec tandem communi priuilegio MDLXII. gratia FERDINANDI omnibus cessit, quod ex vetusto codice docuit ILL. de LVDEWIO *de different. iur. feud. Lusat. & commun. diff. X. n. (uu.)* vbi verba sunt notabilia. *Es haben aber Kayser Ferdinandus I allen Land Stænden so zuvor die ober-gerichte bis auf selbige zeit nicht gehabt allergnädigst zukommen lassen.* Ex quibus

quibus concludo originem iurisdictionis patrimonialis in ciuilibus & criminalibus *recentissimam* esse, & vix a potestate *dominica* dominorum in servos peti posse. Varie tamen de origine eius sentiunt. HERT. *de iud.* §. *XXII.* MEIND. *de iurisd. colon. p.* 34. ESTOR. *de minister. Cap. VII.* § *CCCXXXVIII* B. HEINECC. *de nat. & indol. iurisd. patrim.* NOODT. *de orig. nobil. Germ. C. II.* THOMAS. *de homin. propr.*

§ LIX.

Vtraque vel circa crimina maiora & grauiora, vel leuiora versatur. Illa ALTA & superior *Fraisch*, *Centgericht*, *Blut-Bann.*, *Hals-Gericht*, *Peinlichkeit*, Malefiz, *Vitzdom-Gerichte*, *Ungerichte das Gericht der Haarschaaren* apud *Colonienses das Semmer-Amt*, Molhusi: hæc BASSA & inferior *Erb-Nieder-Unter-Gerichte*, *Bürgerliche Obrigkeit*, *Vogtey* vocatur. Quandoque extra ordinem in districtum alterius, iurisdictionem *vniuersalem* exercentis, competit, & appellatione *derer Zaun- und Pfahl-Gerichte* indigitatur, STRYCK. *de iurisd. circumsepta.* Quænam vero crimina ad superiorem, & inferiorem pertineant, discendum ex litteris *inuestituræ*, *pactis* mutuis vicinorum, plerumque *consuetudine* *, SPEIDEL. *voce: Freuel*, . Et vel superior vel inferior.

* De moribus in SAXONIA ELECTORALI vsitatis consulendus CARPZ. *P. III. Qu CIX. n. XXIX.* In aliis *Saxoniæ* ditionibus notæ sunt *Sächs. Coburgische Landes-Ordnung*,

De anno MDLVI. tit. XXI. quam recitat WEHNERVS voce Zent. *Sachsen-Gothaische revidirte und vermehrte landes-ordnung* P. II. Lib. I. tit X. *Sachsen-Altenburgische landesordnung* P. II. In BOHEMIA *die* Appellations resolution *über ober- und nieder-gerichts sachen* de anno MDXCI. quam vide *in dem* klugen beamten P. I. tit. XLIII. In ducatu LVNEBVRGICO *zellische gerichts-ordnung* pag. 537. Resolution *im Dannenbergischen* de anno MDCLXXXII. In GVELFERBITANO ducatu *Hertzog* Iulii *ordnung der ober, oder hals und nieder-oder erb-gerichte*, apud ENGELBRECHT *de iurisd. alt. & bassa.* Quin imo praestant pacta inter EPISCOPVM BAMBERGENSEM, & MARCHIONES BRANDENBVRGICOS de anno MDLVIII. EPISCOPVM HERBIPOLITANVM & NOBILES imperii, *des* CANTONS *Baunach* penes KIRCHGESNERVM *C.* IV. *p.* 29. & BECKIVM *de centen. C.* IV. *obseruat. V.*

§. LX.

Eius natales.

Natales distinctionis petendi ex ipsis principum *concessionibus*, quae modo *indefinite* factae, iterum, cum aliquo *temperamento.* Priores *rarius*, posteriores *frequentibus* occurrunt. Plerumque domini territoriales in ipsis conuentionibus, ac priuilegiis sibi reseruarunt *grauiora, & capitalia* crimina, vulgo *die vier hohen Wände, die Fraiß, Zent-Fälle, Haubt-Rügen*, vt patet ex ADELZREITERO *Anal. Boic. P. II. L. XXV, §. XXVI.* aliisque exemplis a Cel. HOFF-

HOFFMANNO *cit. diss. c I. §. XI.* propositis. Alicubi in ALTAM, MEDIAM & INFIMAM eandem diuisam fuisse apparet ex diplomate, quod recenset KRESS *cit. diss. p.* 61. aliisque monumentis, de quibus vid. ENGELBR. *cit. l. Sect. II. membr. II.* §. I. Prouti itaque visum, a dominis territorii *restringi* cœpit, & semel per obseruantiam limitata, sub hisce denominationibus postea indigitari, & exerceri sueuit. Longe aliter de origine præsentis distinctionis iudicat, eamque a diuerso *Comitum* & *Vicariorum* officio sub Carolingis reperit ENGELBRECHT *cit. l. Sect. I.* §. IX. X.

§. LXI.

His præmissis, ad indolem hodiernam iudiciorum criminalium & ipsius iurisdictionis progredior. Sunt vero IVDICIA CRIMINALIA *consessus iudiciales constantes ex personis habilibus, ad cognoscendas caussas criminales, autoritate superioris constitutis:* IVRISDICTIO vero CRIMINALIS denotat *potestatem publicam, pro imperio de criminibus rite cognoscendi, pœnasque legitimas sumendi, vt salus publica obtineatur.* Primum ipsa *iudicia*, post *iurisdictionem criminalem* examinabimus.

Iudicia criminalia quid?

Quid iurisdictio?

§. LXII.

Quoniam ergo diximus, iudicia hæc constare ex consessu personarum (§. LXI.), consequitur, 1) vnam personam non sufficere,

Personæ, iudicium criminale constituentes.

 sed

sed plures, i. e *iudicem*, *scabinos* & *actuarium* requiri *art. I. C.C.C.* 2) *numerum* scabinorum variare pro diuersis actibus iudicialibus *art. XII. XIII. XLVII. LXXI. LXXXI. LXXXIV. CXLIX. CLXXXI. C.C.C.* 3) a *solo* iudice inquisitionem peractam regulariter esse nullam, & de nouo, modo legibus praescripto, inchoandam, *cit. art. CLXXXI.* BERG. *el. crim. P. II. Obs. CXCV.* dummodo reus ipse hanc exceptionem vrgeat, vel aliunde fraudis iudicialis praesumtiones emergant, vide tamen EVNDEM *œcon. iur. p. 948.* 4) officium iudicis & actuarii in vna persona *coniungi* non posse. BERLICH. *P. I. concl. VIII. n. XLVIII.* id quod tamen hodie fit in pagis nobilium, vid. DÖPL. *P. I p. 466. seq.*

§. LXIII.

Earum qualitates.

Quia porro hae personae *habiles* esse debent (§. LXI.), habilitas autem hic denotat qualitatem a legibus praescriptam, ipsae personae vero triplicis generis sunt (§. LXII.), elicitur, 1) quare omnes isti assessores *sinceri*, *prudentes*, *periti*, & *experientia* praediti* esse debeant *art. I. C. C. C.* adeoque 2) reo permittatur illos tanquam *suspectos* recusare LYNK. *Dec. MLXV.* GRANZ. *P. I. p. 376.* neuter horum 3) iudicio interesse possit, nisi ad illud nominatim, vel saltim ad caussam praesentem *iureiurando* sese obstrinxerit *art. III. IV. V. C. C. C.* & quidem 4) sub *auspiciis* officii, vel in limine processus, KRESS. *ad art. V.* alias

alias 5) ne registraturæ quidem fidem *publicam* habeant. BERG. *cit. l.* nec 6) *suppleri* finita caussa possit istoc iuramentum. BERGER *El. discept. p. 39. n. II.* quamuis *humanior* iurisprudentia, teste LEYSERO *Sp. LXXI. n. IIX.* tale supplementum admittat.

* Per *sinceritatem*, sordes, fraudesque iudicum, iustitiæ & innocentiæ reorum inimicæ, reprobantur: *prudentiam*, ipsa requirit inquisitio, & examen reorum, præsertim callidorum: *peritiam*, caussarum criminalium grauitas ipsa postulat: *experientiam* denique laudo, vt occurri possit iniquis fraudulosisque reorum conatibus, quibus sæpius inquisitionem sat onerosam reddunt iudicantibus. Vix tamen ex harum qualitatum defectu nullitas processus per se argui potest.

§. LXIV.

Præterea inde constat 7) cur masculis deferatur hæc potestas, non 8) fœminis, nisi iurisdictio sit *patrimonialis*, quo casu audiunt: *die Gerichts-Frauen art. II. C. C. C.* BECK. *de centen. L. III C. IV.* alias vero 9) perinde sit, vtrum iudices in numero *Notariorum* fuerint, nec ne? Saltim nec ius *Romanum*, nec *Carolinum* eius qualitatis mentionem iniicit, sed solum ius *Saxonicum*. KAYSER *Prax. crim. C. I. § XV.* PHILIPPI *ad Dec. Elect. Saxon. XXXVIII. Obseru. II. n. XXIX. p. 698.* * Masculi.

* Hæ qualitates hodie sufficiunt. Quondam sub Francis *indigenæ*, *nobilesque* eligendi erat *L. III. capit. C. LVI.* LEHMAN. *cit. loc. L. II.*

C XXII. Immo sub Saxonibus quoque *Schöppenbahre freye* requirebantur *I. P. S. L II. art. XII. Lib. III. art. LIV.* ad minimum *Schildbortige, Siegelmässige*, de quib. vid. OCKEL *de palat. reg. p.* 136. SCHILT. *Ius Alem. feud. p.* 43.

§. LXV.

Publica autoritate iudicantes.

Quia vero hæ personæ publica autoritate iudicant (§. LXI.), euidens est, 1) quod nemo *priuato* ausu cognitionem de actionibus flagitiosis sibi arrogare, aut si quis publice constitutus 2) munus suum priuatim alteri *delegare* possit * GAIL. *L. I. Obs. XCVII. n. II.* 3) exulent iudices compromissarii *l. 32. §. 6. de recept* 4) ipsæ personæ iudiciales *sanctæ*, & inuiolabiles sint.

* Quatenus nimirum munus iudici ratione *officii* competit; alias, quod ratione *bonorum* alicui proprium est, delegari potest, quorsum iurisdictio *patrimonialis* pertinet, his tamen sub conditionibus, 1) si iusta *caussa* adsit, 2) delegatio fiat *habilibus*, & 3) cum *consensu* superioris *art II. C.C.C.* Vulgo in praxi primum, & vltimum requisitum negligitur, BRVNN. *proc. inquis.* CIII. *n. LVI* alterum periculo deleg ntium omittitur HORN. *class. XV. resp.* LXVII. STRYK. *de abus. iur. quæsit.*

§. LXVI.

Iudicium ad cognoscendas causas criminales comparatum est.

Denique quia iudicium ad cognoscendas caussas criminales constituitur (§. LXI.), & has tanquam *obiectum*, & ipsam potestatem nosse oportet. De illa specie *C. II.* actum: de hac, quam sub *iurisdictione criminali* supra (§. LXI.) definiui, in sequentibus agendum.

§. LXVII.

§. LXVII.

Natura iurisdictionis.

Ex definitione iurisdictionis criminalis (§. LXI.) sua sponte fluit, in perquirenda eius natura ad duo puncta respiciendum esse, I) ad *forum*, seu competentiam, vt planum fiat, quis ille sit, cui hæc publica potestas competat, II) ad *cognitionem* ipsam, vt de ordine ac finibus, quibus ista est circumscripta, constet.

§. LXVIII.

Competentia in criminalibus.

Sortitur reus forum, I) vbi *deliquit*, siue ibi delictum fuit inchoatum, siue consummatum *, adeo vt si delictum in confinio commissum ex *persona delinquente* forum æstimetur. *l. 1. C vbi senat.* II) vbi *domicilium* habet, quod contra ius ciuile vsu fori inuectum. DE COCCEI. *de fund. in territ. potest. tit. IV. §. IX.* BRVNN. *ad l. 2. C. vbi de crim.* III) vbi *deprehensus* fuit. *l. 1. C. vbi de crim.* Concurrunt vero hæc fora alternatiue, non cumulatiue.

* Ita *cit. l.* sed minus apte, quum casus vix videatur dabilis, quo delictum vere commissum sine consummatione, vel perfectione in vno *tantum* loco inchoari possit, & exempla, quæ ANT. MATTHEI *L. XLVIII. tit. XIII. C. V. N. VIII. cum* CARPZ. *Qu. CX. N. XVI.* adfert, doceant, aut *vtroque* loco plene delinqui, & sic *communem* iudicis vbique esse cognitionem, aut eo loco, quo in actum *externum* primum erupit. Nam si quis *Romæ* rem contrectat, vel puellam rapit, *Ephesi* illam in custodiam defert, vel huic stuprum infert,

inferat, vtrumque crimen plene *Romae* commisisse, non vero ibi inchoasse censendus est, quum raptus *sola* abductione libidinosa, & furtum *sola* contrectatione constet; contra qui *hic* falsum instrumentum conficit, eodem *alibi* vtitur, colluctationem *hic* coeptam, in *alienum* districtum protrahit, *vtrobique* falsum, & iniuriam realem commisit. GRANZ. *de defens. reor. C. V. M. II. S. II. art. II. n. LXXXIII.*

* Alii verba *cit. l.* de inchoata *accusatione* intelligunt CVIAC. II. *obs.* XXI. *sed. vid.* BRVNN. *ad cit l.* Forsan imperator ad casum *l. 1. & 7. ad l. Corn. de sicar.* similesque, vbi conatus pro *effectu* habetur, respexit.

** Nec obstat, quod in domicilio reperiri possit, vti vult MATTHAEI *cit. l. n. 5.* quia tunc ob *deprehensionem* forum fundatur.

§. XLIX.

In quos iurisdictio criminalis exerceatur.

Quia ergo criminalis iurisdictio effectus suos in his foris usque adeo exserit, vt extra illa nullibi de criminibus cognosci possit (§. LXVIII.), consequitur, 1) iurisdictionem hanc non tantum in *subditos* exerceri, verum etiam 2) *extraneos*, L. B. de COCCEI. *de fund. in territ. potest.* REINKING. *de reg. secul. L. II. class. V. C. III. n. XXII.* nec non 3) *absentes*, per processum banni, STRYK. *V. M. tit. de iud. §. XXIX.* RAVCHB. *P. I. qu. L. n. XXX. L. B.* de COCCEI. *de iust. poen. in abs. vel mort. statuend.* 4) forum deprehensionis non tantum ad *vagabundos* restringendum esse, licet dissentiat ACCVRSIVS conf. ANT. MATTHAEI *de crim.*

Lib.

Lib XLVIII. Tit. XIII. C. V. n. CXI. 5) *prorogationem* præter hæc tria fora in aliud proprie fieri non posse, FRÖLICH *ad C. C. C. p.* 60. VOET *ad ff. tit. de iurisd.* § *XXXVII. diff.* ANT. MATTAEI *de crimin. Lib. XLVIII. tit XIII C. V in f.* 7) arbitrum de criminibus non iudicare PETRVS DE GREVE *Exerc. ad ff,* §. *XXV.* (§. *LXV.*)

§. LXX.

Quia vero inter hosce iudices unus non magis est competens quam alter (§. LXVIII.) euidens est, quare 7) *remissio* delinquentium iure hodierno non sit necessitatis. ZIEGL *de remiss. delinq.* BESOLD. *C. CXXXI.* aut, si fit, per litteras *reuersales* remittenti prospiciendum sit. THEOD. *disp. IV, th. III lit. d.** nec 8) *persecutio* facinorosorum in alterius territorio, *irrequisito* illius iudice, permittatur. MÜLLER *de iur. facinoros. sequel. praef. perseq.* Sicuti vero hæc obseruatio ad eam persecutionem haud pertinet, quæ fit litteris *requisitorialibus*; ita remissio *aliquando* est absolutæ necessitatis, si a) iudices sunt sub *eodem* principe, & autoritate superioris remissio iniungatur. LEYS. *ad ff. Sp. LXXIV. n VII.* FARIN. *prax. crim. qu. VII. n. XXIX.* vti in Saxonia suo modo obtinet, vbi, qui sub *praefectura* deliquerunt, ad eam remitti debent. *Ord. prouinc. de An. MDLV.* b) si fit ad *confrontationem*, de quo

De remissione & persecutione delinquentium.

casu dubitat STRYK *V. M. cit l.* §. *XVII.* c) inquisitio alicubi iam rite mota, & *incarceratus* aufugit.** MEV. *P. IV dec. CLXXVII. n. VII.* d) *pacto*, vel consuetudine inter vicinos aliud fuit prouisum. BRVNN. *proc. inq. C. III. n. VII* LINK. *de persec. & remiss. delinq. C. IV. n. XXIII.* WILLENBERG *de for. delinq. concurr. C III.* §. *III.*

* Ipsa remissio fit sumtibus petentis, consequenter absque alterius praeuia imploratione obtrudi nequit.

** Vel sola *citatio* edictalis, aut *adprehensio* sufficit, nec praecise *sententia* condemnatoria requiritur, vti quidem putat CARPZ. *qu.* CX. *n.* LXIII. vid. RICHT. *P. I. dec.* XV. *n* VI. quamquam istam necessitatem ad iudices *eiusdem*, non *diuersi* territorii restringere velit. BEYER *ff. tit. de custod. reor. Pos. IX.*

§. LXXI.

De praeuentione. Denique ex principio supra relato non potest non 9) *praeuentio* medium esse, per quod lis de competentia definitur, quae cum alibi per solam *citationem*, ex qua *litispendentia* vnice dependet, inducatur: *l. 7. de iud. l. f. ff. de in ius voc.* ita quoque in criminalibus facta citatione, iudicem alterutrum ex pluribus competentem reddit. HARPR. *Consf. XLIX. n. LV. LXXIV. LXXVI.* Inde vero concludo a) iudicem *domicilii* & *delicti* commissi quidem semper praeueniri, si reus alibi *re adhuc integra* apprehenditur, CHRISTINNEVS *Dec. Vol. II. Lib. III. tit. XV. n. VI.* eam apprehen-

hensionem vero b) in praeiudicium iudicis, a quo iam emanauit *citatio*, fieri non posse*, c) praeuentionem non praecise ex *prehensione* actuali pendere, vti vult ANT. MATTHAEI *cit. l. n. VII* nec tamen d) inquisitionem *generalem*, & summarium *testium* examen, multo minus e) *pignorationem** rerum ad fugitiuum pertinentium ** hunc in finem sufficere.

* Facilius praeuentio ista exspirat, quando citatus in *alieno* territorio prehenditur, quia dominis territorii in Germania sua, cuique propria iurisdictio est. nec par in parem remissionis habere potest imperium: GRANZ. *d. fens. reor. C. V. M. II. S. II. art. II. N. LXXI.*

** Hanc circa *personae* prehensionem sufficere putat Ill LEYS. *ff. Sp.* LXXIV. *n.* VIII. quod reus sic realiter incipiat magistratui obligatus esse. Verum, quia pignoratio neutram speciem ex supra relatis foris (§. LXVIII) constituit; sed forum *rei sitae* format, id vero in caussis criminalibus non est competens, consequens est, vt arrestum non magis, quam *annotatio* bonorum *art.* CCVII. praescripta per se forum fundare possit. VOET. *ad D. tit. de iudic.* §. LXIX.

§. LXXII.

Quandoquidem porro prouentio certitudinem alterutrius fori, *domicilii, delicti*, vel *deprehensionis* (§. LXXI. 9.) supponit: consequitur, 10) vt, duobus de foro delicti litigantibus, quod contingit, si cadauer in confinio reperitur, & vtrubi crimen perfectum

Aliquando cognitio est communis.

dubitatur, præuentio iudicis vnius alteri non præiudicet, sed *communi nominè* citatio, & inquisitio formanda sit, nisi alteruter reum incarcerauerit, de COCCEI. *cit. l tit. IV. §. XX.* CARPZ. *qu. CX. n XXXVII.* GRANZ. *cit. l. N CII.* quamuis Dd. varie circa hunc casum sentiant. MATTHAEI *cit. l. N. VI.* WILLENBERG *cit. l c. II. §. IX seq.* * Neque negari potest cursum inquisitionis ac *iustitiæ* iudicio *mixto* nimis turbari. VOET. *cit. l. §. LXXI.* Vnde in *Const. crim. Brand. C. III. §. V. præuentio* hoc casu admissa, quod admodum consultum.

* Quæ hactenus relatæ, obseruationes ad illud forum pertinent, in quo *processus* aduersus reum instruendus est. Aliud ergo dicendum de *leuatione cadaueris* enecati, quæ indistincte ad iurisdictionem criminalem eius loci pertinet, in quo cadauer reperitur, adeo vt iudex illud ad *inspectionem* ne quidem remittere teneatur, vt docet Cl. LEYSER *ad ff. P. II. p. 102.*

§. LXXIII.

Aut principi tantum propria.

Isthæc fora tamen quanquam in criminibus commissis ordinarie sint competentia (§ LXVIII.); contingit tamen aliquando, vt eorum non habeatur ratio, queties 1) cognitio solius *principis* est. veluti a) in crimine *perduellionis** *l. vn. C. si quis imp. maled.* BRVNN. *ad l 7. ad l. Iul. mai. Coll. iur. Arg de iud. th. CCXXXIII.* b) falsæ *monetæ* LYNK. *dec. DCCXCV.*** c) in omnibus criminibus in *via publica* commissis. *** LYNK. *de centen. C III.*

C III §. V. ZANG de except. P. II. C. I. N CCXLIV. diss. KNICH. de super. territ. C. IV. n CCXXXIX.

* Ita plerumque fit. An vero propterea inquisitio a *iudice* merum imperium habente *nullitate* laboret, alia quaestio est. Ad minimum in iure communi id nullibi definitum, docente MATTHAEO *de crim.* L XLVIII. *tit. II.* C. *IV. n. III.* & BEYERO *ad ff. tit. ad l. Iul. mai. pos* IX. tametsi alicubi superiores sibi reseruasse cognitionem non ignorem. Nam LEOPOLDUM in *Austria* id fecisse apparet EX OVARIENT. *Cod Austr. p* 265. Interim optimi principis est, si ipse sententiam non fert, sed acta ad *extraneos* transmittit, ceu aliquot exemplis docet LEYS. *Sp.* LXIX. *n. V.*

** De ipso domino territorii loquor. Neque enim Caesar in ordinum territoriis de crimine ius dicere potest; HERTIUS *de sup. territ. Th.* LXXI. quanquam in falsae monetae crimine id aliquando tentauerit. vid. LONDORP *T.* IX. *p.* 58.

*** In *Saxonia* ordinarie cognitio hoc casu mero imperio cohaeret, praeterquam in criminibus *atrocissimis.* MARTIN. *comm. for. tit.* XI. §. II. N. CLXXIX. Idem obtinet, si inuestiturae litteris clausula: *zu Felderen und Straffen*, fuerit inserta. SCHILT. *Exerc.* XLVII. *adff.* §. XLIII.

§. LXXIV.

2) Concursus iurisdictionum cessat, quoties quis forum aliquod *priuilegiatum* sortitur. Huc pertinent 1) *milites* ex praxi plurium locorum in delictis militaribus, & communibus: ZIEGL. *de iur. mai. L. I. C. XXIX.* De foro priuilegiato.

§. *XXIV.* STRYK. *de for. Germ singul. c. V.* §. *XI.* BAYER *de for. milit. priuil C. III.* §. *V. dissent.* CARPZ. *P. IV. C IX. D. XI* LVDOV *Krieges-Proc. C. III.* §. *XII.* vid. *Ordin. crim Boruss. cit l. 2 clerici* in delictis leuioribus, & ecclesiasticis, SCHILT. *inst. iur. Lib. I. tit. XIX.* §. *III seq.* non in grauioribus, quorum inquisitio *generalis* ad consistorium, *specialis* ad iudicem secularem pertinet. CARPZ. *L. III. Iurispr. consist. Def. V.* contra veterem sciplinam, qua delicta communia ab episcoporum cognitione plane erant exemta. *l. 23. C. Theod. de episc. & cler.* cuius tamen reformatorem fuisse IVSTINIANVM apparet ex *Nov CXXIII. C. XXI. N. I.* de COCCEI. *cit. l. T III.* 3) *ciues academici* quoad delicta in academia commissa. LYNK. *cent. III. dec. CCXLIII.* GRANZ. *cit. l. art. IV.* RICHT. *ad aut habita C. ne fil pro patr.* Hæc priuilegia tamen tantum contra iudicem eiusdem, non diuersi territorii, allegati possunt. WILLENB. *cit. l. C. II.* § *XII. seq.*

§. LXXV.

Ipsa cognitio criminalis in quo consistat?

Hactenus de *foro* iurisdictionis criminalis; sequitur ipsa *cognitio*, quæ tum examine, & inquisitione, tum punitione, & executione criminum constat. De illa *cap. seq.* de his infra. Sicuti vero vtraque ad naturam iurisdictionis criminalis pertinet (§. LXI.) ita ordinarie coniuncta est in persona iudicis, BESOLD *voce Blut Bann & consil. III,*

REIN-

REINKING *de regim. sec. I II. Clas. II. C. XVII. N 34.* quanquam *die hohe und nieder-gerichte*, vulgo *der gemeine bann*, olim non comprehenderit *den Kœnigs*, *oder den Bann über Blut zu richten*, h. e. executionem criminalem, ideo quod huius exercitium regale *eminens* haberetur. vid. HEIDER *act. Lindau p 831.* OCKEL. *cit. l. p 154.* Vnde adhuc hodie alicubi alii *executio*, alii *cognitio* criminalis concessa, docente KNIPSCH. *de iur. ciuit. imp. L. II. C. VI. N XXXIII C. X. N. XX.* SLEIDAN. *de stat. Relig. L. VI. in f.* Immo in *Palatinatu*, *Franconia*, *Boiaria* sub clausula, *mit hohen und nieder-gerichten.* bannum regium, h. e. executio non comprehenditur. KNICHEN *de vest. pact. P. II. C. I. N. LXXXIV.*

CAP. IV.
DE PROCESSV CRIMIMALI EOQVE ACCVSATORIO.

§. LXXVI.

Cognitio de criminibus fit mediante *processu*. Processus est *ordo iudicia-rius legitimus*, atque prout privatae vel publicae satisfactionis gratia abhibetur, in *criminalem*, & *ciuilem* distinguitur. Vtrius que natura toto coelo differt: hic de criminali agendum, qui variat, prout is, aduersus quem proceditur, *praesens* vel *absens* est. **Cognitio ista quotuplex.**

§ LXXVII.

§. LXXVII.

Criminalis accusatione & inquisitione constat.

Quomodo contra *absentem* procedatur, suo loco sumus exposituri. (Cap. XIX.) Aduersus *praesentem* vero hodie duplici via vtimur I) ACCVSATIONE, II) INQVISITIONE. Denunciatio separatam speciem non constituit, docente CARPZOVIO *qu. CVIII N. LIV* quicquid alii ex *c. 24 X. de accus & c. 31 X. de simon* inferant, quum denunciatio ibi relata, & ab accusatione, & inquisitione distincta, longe aliud quid denotet. vid. Dn. PARENS *iur. eccl. T. IV. L. V. Tit. I.* §. XCI. Hodie procul dubio *denunciatio* ad praeparatoria processus *inquisitorii* pertinet. *art. VI. C. C. C.*

§. LXXVIII.

Accusatio quid?

Est autem ACCVSATIO *legitima coram competente iudice criminis per libellum rite formatum a persona habili ad poenam publicam facta delatio, & executio.* Suscipitur vel ex libera voluntate, vel ex necessitate per fiscalem; STRVV. *obs. crim C. II. obs. II.* Vtroque casu ab actione *ciuili* multum participat, NEAND; *introd ad proc. crim. C. II. §. IV.* licet, in plerisque eam differre, negari nequeat. Interim aeque iudicis directioni subiacet.

§. LXXIX.

Fit per libellum accusatorium.

Quia ergo omnis accusatio fit per *libellum* eumque rite formatum (§. LXXVIII.), sequitur, I) *oretenus* crimina accusari non posse,

posse, quanquam olim Germanis aliud visum: *art. LXXXIX C. C. C.* CARPZ. *qu. CVI. n. XXXVII.* 2) factum specifice in eo esse enarrandum, adductis 3) contra reum indiciis, *art. CXI C C. C.* CARPZ. *cit. l. n. XIX.* simulque 4) articulatim, in quo hic libellus a *ciuili* differt. *R. I. An. MDCLIV, §. XXXIV. LXIV.*

§. LXXX.

Quia porro non omnes ad accusandum admittuntur, sed tantum *habiles* (§ LXXVIII.); habilitas vero vel naturalis, vel ciuilis est: non difficile erit cognoscere, cur 1) alii ob *sexum*, alii ob *aetatem*, *statum*, *fidem* suspectam, *mentis* defectum, *inimicitias*, *famam*, *reuerentiae* respectum ab accusando remoueantur, de quibus late CARPZ. *qu. CIV.* cur 2) parum referat, vtrum vnus, an *plures* simul accusent? licet hoc casu olim *diuinatio* adhiberetur *l. 16. de accus.* VOET. *ad tit. de accus. §. XI.* THEOD. *coll. crim. Cap. IV. aph. IV. lit. b.* 3) vtrum quis ipse, an per *procuratorem* accuset, *art. XII. C. C. C* si vel maxime accusatori poena corporis afflictiua immineat, vt contra STRYKIVM euicit Dn. PARENS *diss. de proc. in crim. §. XXV.*

Quinam accusent vel non?

§. LXXXI.

Quia porro ista delatio legitime, & ex iustis caussis suscipienda est (§. LXXVIII.) consequitur, 1) accusatorem, vel eius procuratorem *satisdare* debere de expensis, & re-

Ex legitimis caussis suscipienda.

conuentione vsque ad certam summam, de qua iudex arbitrabitur: *art. XII. XIII. C.C.C.* MOD. PISTOR, *L. I. Conf. XXXIV.* 2) non tantum, vbi reus factum negat, verum si id fatetur, & exceptionem *probabili* caussa munitam opponit, cui accusator temere contradicit, quo sensu accipiendus *art. XIII.* 3) istam satisdationem cessare, si accusator legitima *indicia* attulerit, vel reus in ipso delicto deprehensus: *art. XV. C.C.C.* aut 4) exceptio a reo, delictum fatente, opposita, altioris indaginis fuerit *eod art.* alias 5) accusatorem *incarcerandum* esse: *art. XIV.** 6) calumnia emergente, illum teneri tum ad *expensas* accusationis, tum ad *satisfactionem* de iniuria illata, *ibid.* siue sit priuatus, siue fisci aduocatus, qui *sponte* innocentem accusare tentauit *Ill.* LEYS. *Sp. LVI. n. V. VI. IX.* quam 7) *ciuiliter*, vel *criminaliter* persequi potest reus, salua electione fori accusationis, vel domicilii delinquentis *art. XII.* **

* Sunt, qui incarcerationem accusatorum hodie incognitam esse, & immobilia liberare a cautione asserunt, quod rationem habet, BEYER *ad art. XII. pos. III.* KRESS *eod.* dummodo pœna calumniæ *grauior* haud immineat.

** Plerique *cit. art.* ad persecutionem *ciuilem* restringunt, iudicique necessitatem imponunt calumniatores ex officio puniendi. BLUMBL. *ad cit. art. XII.* FRÖLICH *P I. p.* 960. Verum aliud nos docet §. 10. *I. de iniur.* SCHILT. *Ex. X.* §. LXXIII. HERT. *resp.* CLXXXIX.

CLXXXIX. *n.* IX [illegible]ticulus enim XII. & CCI. *criminalem* persecutionem non excludit, cui nonnumquam regulæ *iuris* ac *æquitatis* magis fauent, quam *ciuili*. Præterea ad reum ex cautione agentem pertinet, adeoque capita *cautionis* tantum determinat, quibus persecutio criminalis, nullum *fideiussorem* sua natura admittens, accenseri non potuit.

§. LXXXII.

Præterea quia accusatio tendit ad pœnam publicam (§. LXXVIII.); hæc vero non nisi crimini publico & grauiori imminet (§. (XXX.), efficitur, 1) accusationem solennem in *leuioribus* locum non habere, sed iis tantum, *die peinliche strafe auf sich haben*, vt dicitur *art. XI. C. C. C.* * 2) eam contra omnes porrigi, qui delinquere possunt: (§. XLI.) VOET. *tit. de accus. §. XII.* 3) non esse in arbitrio accusatoris pœnam determinare, adeoque 4) libellum *generaliter* concipi posse, *art. LXXXIX. C. C. C.* & 5) coram iudice *competente* proponi debere (§. LXVIII.), denique 6) accusationem ad interesse priuatum *primario* non tendere. THEOD. *colleg. crimin. C IV. §. I. lit. e.* licet nil obstet, quo minus vtrumque eodem libello petatur. *conf. artic. CVII. CVIII. CXCIX. C. C. C.* Delatione & executione constat.

* Ratio non è longinquo petenda, siquidem omnia processus criminalis capita multum *præiudicii* coniunctum habent, vti sunt tortura, captura &c. Quæ cum æque in *inquisitorio* processu locum habeant, euidens est, ne hunc quidem, præterquam in *grauioribus* delictis,

locum habere, vti recte sentit SCHILT. Ex XLIX eh LXIX simul tamen pœnam *relegationis* imminentem grauioribus recte accenset. Certe Germanos quondam hoc principium sancte seruasse, ex HAEDA docet KRESS *de rat. decid.* C. *IV.* § *II. in not.* & patet ex variis legibus prouincialibus, veluti *Iure Prussico L. IV. art. VI.* §. XI. *Chursächs Policey Ordnung, tit. von Iustitien-Sachen* §. IV. V *Const. crim. Brandenb.* C. III. §. I. & *Hassiaca T.* II. §. I.

§. LXXXIII.

Delatione & executione constat.

Tandem accusatio non sola delatione, sed *executione* constat; (§. LXXVIII.) inde vero adparet, 1) accusatorem processum cœptum per omnes partes *continuare:* 2) certatim cum reo in scriptis super delicto *disputare* debere, nec 3) citra abolitionem impune *tergiuersari* posse, KRESS *ad art.* XV. sed 4) eum in finem *cautionem* de lite prosequenda præstare debere, *cit. art.* XV.* omnium minime 5) *transactionem* inter accusatorem & reum regulariter permitti, *l.* 18. *C. de transact.* quæ tamen hodie eo facilius indulgetur, quo certius est, per cessationem accusationis iudici *ex officio* inquirenti haud præiudicari.

* Eadem cautio *iure Saxon. prouinciali L.* II. *art.* IX. exigitur his verbis: *der Richter soll auch Bürgen haben von dem Kläger, und von dem, auf welchen die Klage gehet, daß sie des Rechten vollkommen wollen;* quem locum interpres latinus minus recte de cautione *de iudicio sisti* accepit, ut ex C. CXI. *Spec. Sueuici* docet B. HEINECCIUS *Iur. Germ. T.* II. L. III. §. CLXXIII.

§. LXXXIV.

§. LXXXIV.

In foro ob plura *incommoda* accusationes fere ignorantur, & plerumque per modum *inquisitionis* propter delicta proceditur. FROL. *ad C.C.C. L. I. tit. II.* STRVV. *C. II. obs. crim. II. obs. II.* multo minus vero priuatus ad accusandum amplius cogitur, *art. CCXIV. C.C.C.* COLER *dec. CLIX.* HERT. *de hered. occis vind. S III.* vti aliquando de iure Romano obtinebat *tot. tit. de SCt. Syll.* quin potius accusatione a priuatis omissa, vel derelicta, alius accusare potest; iudex vero *ex officio* contra facinorosos procedere tenetur per *cit. art. CCXIV.* In foro fere incognita.

§. LXXXV.

Quibus indiciis, probationibusque accusatio instruenda, quomodo reus torquendus, defendendus, absoluendus, vel condemnandus sit, commodius ex natura *processus inquisitorii*, qui hac in re ab *accusatorio* non differt, explicandum erit. Quomodo instruenda remissiue?

CAP V.

DE PROCESSV INQVISITORIO ET QVIDEM DE INQVISITIONE GENERALI.

§. LXXXVI.

Altera species processus criminalis *inquisitione* peragitur (§. LXXVII.), quae, quia hodie vsitatior est (§. LXXXIV.), paulo diligentius exponenda erit.

Inquisitio quid?

erit. Est vero INQVISITIO *cognitio de criminibus, a iudice merum imperium habente, ex officio, ob legitimas caussas suscepta, ad puniendum vel absoluendum reum, & conseruandam publicam salutem.* Processus inquisitorius vero ipsum *ordinem* iudiciarium, quo aduersus facinorosos vtitur iudex, denotat: qui, si summaria rei, & testium depositione constat, vti fit in delictis leuioribus, SVMMARIVS; si responsione ad *articulos*, & effatis testium *iuratis*, vti in grauioribus contingit, ORDINARIVS vocatur. BEYER *Pos. III. seq. ad art. VI.* OLDEK. *Dec. III. qu. VII.* THÖNNIK. *aduoc pr. for. crim. C. IX. N. VI. Ordin. Crim. Bor. C. III. §. I.*

summaria vel ordinaria.

§. LXXXVII.

Iuri Rom. incognita.

Quanquam vero negari nequeat, inquisitiones iam Romanis fuisse cognitas; ipse processus tamen, prouti hodie in vsu est, & cum accusatorio electiue instituitur, in iure Romano frustra quaeritur, etsi MATTHAEI *de crim. L. XLVIII. Tit. XX. C. I.* BALDVIN *in comment. ad edict. vet. de Christian.* DVARENVS *Disp. I. C. XXXVIII.* & nouissime Ill. LEYSER *ad ff. Sp. DLX. n. X.* id existimauerint. Vulgatissima erat regula in foro romano: SINE ACCVSATORE NEMINEM CONDEMNARI POSSE, quam satis propugnat CICERO *pro Rosc. Amerin. l. 38. §. 7. ad l. Iul. de adult. l. 6. ff. de mun. & honor.* INNOCENTIVS III. vero

Iure can. introducta.

vero inquisitorium processum *seculo XII.* introduxit & probauit, * *c. 14. 16. 17. 24. X. de accus.* quamuis tantum in subsidium, Dn. PARENS *iur. eccles. T. IV L. V. tit. I. §. LXXXVI.* THOMAS. *de orig. proc. inquis.* quod etiam intendisse videtur constitutio criminalis *Carolina*, vti apparet ex *art. CCXIV. & CCXIX.* quibus hac in parte accurate respondet ius *Marchicum* docente NEANDRO *pr. crim. Marcb.* C. II. §. V. Hodie fere per totam Germaniam pro *regula*, & quidem *primario* obseruatur, vt tamen nonnullis in locis fiscalis reum accusare soleat. IVL. CLAR. *L. V. sent. §. f. qu. III. N. V.* FRÖLICH *ad C. C. C. L. I tit. I. n. II. seq.* HARPRECHT *Consil. LXXXIII. n. L. seq.* Hodie regulam constituit.

* Imo ad vetustiora tempora ascendit MEINDERS *de iudic. cent. C. V. §. II.* ac praesentis processus natales ab *ordaliis* seu *indiciis Dei* petit. Verum quomodo haec ad inquisitorium processum quadrent, mihi hactenus non sat liquere fateor.

§. LXXXVIII.

Quum ergo is inquirat in crimina, penes quem merum imperium est (§. LXXXVI.); per se fluit, 1) iudicem, sola *ciuili* iurisdictione inuestitum, huc non pertinere, sufficere tamen 2) hodie, si cui *omnimoda*, sub clausula: *alle und iede gerichte*, concessa, STRYK *V. M. tit. de iurisd. §. XIII.* 3) in concursu *centenae*, & *Vogteyae* mores, & pacta decidere, in quibus delictis alterutrius cogni- Iudex meri imperii inquirit.

cognitio sit fundata. BECK. *de centen. Cap. IV.*

§. LXXXIX.

Absque accusatore.

Quia porro inquisitio hodierna fit ex officio, (§. LXXXVI) apparet, quod 4) hic nullus *accusator* supponatur, nec 5) *cautio* de calumnia, & expensis exigatur, quamuis delator de veritate delatorum nonnunquam *iuret*: KRESS *ad art. XVII. § II.* denuntians ne quidem 6) adminicula ad probationem suggerere teneatur B. WERNH. *P. III. Obs. CCXIV.* 6) reus *solus* in scriptis sese, absque contradictore speciali, defendat: 8) iudex *solus* totum processum, vi officii sibi concrediti, instruat, in quibus ab accusatione distinguitur (§. LXXXI): 9) in inquirendo *negligens* arbitrarie puniri possit. vid. *art. I. C. C. C.* & *Ord. crim. Boruss. C. III. §. III.*

§. XC.

Exceptiones.

Vti autem hoc officium in *legibus* fundatum est, *art. CCXIV. C. C. C.* ita ab iisdem in certis casibus restringi potuit. Etenim iudex procedere nequit, sed *querelas* eius, qui *laesus* est, expectare tenetur 1) in furto coniugum, vel heredum proximorum, siue ex hereditate *iacente*, siue *nondum delata* quid interuersum, quod particula: *sonst* euidenter docet, *art.* CLXV. C. C. C. quicquid dicat LYNK. *dec.* CCXXXI MCCCCIV. 2 ex sententia THEODORIC. *coll. crim.* C. IV. *aph. VIII. n. V.* in adulterio, quam non probo, ex

ex principiis iurisprudentiæ criminalis hodiernæ. Nam nec *art. CXX. C. C. C.* eandem corroborat, nec *art CXLV. C. C. Bamb.* quin potius in hac ita disponitur: *Wolt aber ein ehemann oder eheweib -- peinlich nicht klagen oder handelen; so mag der richter den von amptswegen strafen* Additur vero restrictio: *doch soll kein unter richter den ehebruch von amptswegen zu strafen fürnehmen on wissentlich zulassen und bevehle unser weltlich hoffrathe.*

§. XCI.

Quia porro inquiritur in delicta; (§. LXXXVI.) hæc vero factis *punibilibus* constant, (§. XXXIX.) consequitur, 1) illas actiones tantum inquisitorio processu dignas esse, in quas leges pœnas vel *generales*, vel *speciales* constituerunt; *art. XI.* non vero 2) quævis damna in contractibus *dolo*, vel *culpa* commissa, quod sine ratione suadet BRVNN. *Anweis. zum Inquisitions-Process C. II. §. VI.* 3) suo modo quoque aduersus *mortuos*, & *absentes* inquiri posse, ac debere. LYNK. *Resp. LXIII. & CLXXXIII. n. XXXVIII.* Quibus casibus.

§. XCII.

Quandoquidem præterea omnis inquisitio ex iustis caussis suscipienda est (§. LXXXVI) tales vero probabilibus delicti commissi suspicionibus constant: (§. CVII.) recte inter eius fundamenta referri debet 1) *diffamatio* fundata *c. 24. X. de accus. art. VI. C. C. C.* Quænam fundamenta inquisitionis.

I 2) de-

2) *denunciatio* probabili caussa munita: *art. VI.* quam qualitas personæ *deferentis*, * *delatæ*, & *corporis delicti*, probat ac determinat: 3) *nominatio* socii criminis: *Ord. Crim. Boruss. C. III. §. XVII.* CARPZ. *qu. CVIII. num. LVII.* 4) delicti commissi *notorietas: art. XVI.* IDEM *cit. l. n. LIX. Ordin. Crim. Boruss. c. III. §. II.* 5) *iactantia* criminis perpetrati: *art. XXXII.* 6) rerum de furto & rapina suspectarum inuentio: 7) *inculpatio* moribundi ex rationibus *specificis* facta, KLEIN *de in & exculp. moribund.* 8) *exceptio* criminis in caussa ciuili incidenter opposita HEIG. *P. I. qu. XXXIX. n. XL* aliaque circumstantia summo verisimilitudinis gradu subnixa. vid. BRUNN. *proc. inqu. C. IV.* FRÖLICH *P. I. tit. IX.*

* Ex ratione speciali tamen denunciatio confessionarii inquisitionem tunc non fundat, quando sub fide silentii ipsi crimen reuelatum WILLENBERG *de denunc. crim.* c. II. §. XVIII. Interim sigillum confessionis male a quibusdam ad ipsum *actum* & *locum* auricularis confessionis restringitur: id vero quod intra *priuatos* parietes reuelatum, recte denunciari posse asseritur, quem errorem notat DN. PARENS *iur. eccl. T. V. L. V. tit. XXXVIII §.* XLVIII. conf. WILLENB. *de denunc. crim.* C. II §. XVIII. *seq.*

§. XCIII.

Quæ non? Econtra, & quia suspicionis gradus ex persona deferente & delata crescit, vel minuitur, (§. XCII. 2) inde inquiri non potest 9) ad

9) ad schedulam *suppresso*, vel *ficto* nomine conceptam, vel nudam suggestionem cujusdam, *l. 14. C. de accus.* OLDEK. *tit. II obs. XIX.* multo minus 10) *periculo* petentis, *art. XI. CCXVIII C.C.C.* * vel 11) ex sola iudicis *curiositate;* STRYCK. *de curiosit.* alias 12) innocenti *regressum* aduersus iudicem, vel delatorem salsum manere. *art. XX. LXI. C. C. C.* CARPZOV. *dec. CLXXXVIII. n. XIV.* LYNK. *rec. CXCI.*

* Ne calumniis via pandatur, reusque frustra famae periculum incurrat. (§. CLXIV.) De sortilegio contrariam Mediolanensium consuetudinem allegat BODIN. *demonom. L. IV. C. I. p. 540.*

§. XCIV.

Denique quia finis eiusdem imprimis *salutem publicam* concernit, (§. LXXXVI.) huius procuratio vero officio iudicis potissimum cohaeret, sequitur, 1) vt *iudex*, non obstante actione ciuili mota, criminaliter procedere possit: LYNK. *resol. DCXCVI.* 2) *transactione* cum laeso, vel iudice ante sententiam inita non tollatur inquisitio. STRYK. *V. M tit. de trans. §. XX.* BERG. *El. crim. p. 211. seq.* Finis.

§. XCV.

Diuiditur vulgo inquisitio in GENERALEM *c. 20. X. de accus.* & SPECIALEM. *c. 21. 24. eod.* Illa praecedit, & est fundamentum specialis, quae post subsequitur. De *hac* infra cap. spec. X. De *illa* iam dicendi locus erit. Est vel generalis, vel specialis.

I 2 §. XCVI.

§. XCVI.

Varia inquisitionis generalis capita.

GENERALIS ordinarie circa *tria* capita versatur, nimirum 1) *an* delictum commissum? 2) a *quo?* & 3) quibus sub *circumstantiis?* Res ipsa docet, vltimum caput absque fundamento a doctoribus in exponenda huius inquisitionis indole vulgo omitti. BRVNN. *proc. inquis. C. VII. in f.* conf. CARPZ. *qu. CVII. n. X & CIIX.* KRESS & BEYER *ad art. VI.*

§. XCVII.

a) An delictum commissum?

PRIMVM caput aperte fundatur in *art. VI.* Ipsa veritas, vel existentia criminis CORPVS DELICTI vocari sueuit. De eo autem constat I) ex inspectione oculari: II) coniecturis: III) testium examine summario.

§. XCVIII.

Ideo recurrendum ad inspectionem ocularem.

Constat itaque de corpore delicti ex *inspectione oculari.* (§. XCVII.) Quia vero quædam delicta vestigium corporale relinquunt, vel relinquere solent; quædam non: (§. XXXIV.) per se patet, hunc modum ad delicta *facti permanentis* spectare. Vnde est, quod in furto, vel rapina, perscrutatione domestica opus sit ad inquisitionem generalem suscipiendam: LIPOLT *de perscrut. domest.* quod in veneficio *qualitas* veneni examinanda sit; in homicidio cadauera, eorumque *vulnera* inspici debeant.* Et quia hæc inspectio certam artis peritiam supponit, præsentibus *medicis*, & chirurgis iuratis nego-

negotium peragitur. *art. CXLIX C. C. C.* HERT. *de inspec. ocul.* §. *XVI.* FELTMAN. *cadau inspic cap. LIV. Ordin. Crim. Boruss C. III. §. IIX. IX seq.* Quin imo *Carolina* praesentiam *iudicis*, *scabinorum* & *actuarii* desiderat. Dubito tamen, an ex hoc solo defectu sectio impugnari possit, si aliae *fraudis* suspiciones desunt. Etenim integer sectionis actus corpum *iudicis* transcendit; neque huius praesentia impedimento est, quo minus medicus, si vult, vulnus lethiferum, aut non lethiferum renunciare, & variis coloribus thesin suam adumbrare possit. Vnde quoque solum medici attestatum actis insertum hodie sufficere tradit. BEYER *cd. h. a. pos. XVI.*

* Quondam requirebatur, vt cadaver iudici ad inspiciendum offerretur, ceu patet ex *Iur. Prov. Sax. L. III. art. XC. wird auch einem mann sein freund erschlagen, er mag ihn wohl begraben, ob er wohl weiß, wer ihn erschlagen hab, er hab denn der klagen uber ienen mit dem todten körper ehe begunst vor gerichte &c.* conf. AVTOR *des richtsteiges Cap. XXXII.* Eundem morem in *Belgio* comprobat formula iudici ab accusatore proponi solita, quam exhibet MATTHAEI *de crim. L. XLVIII. tit. V c. VII n. VI.* Successu temporis sufficere credebatur, partem cadaueris enecati, vulgo, *Leibzeichen*, ad iudicium detulisse. KÖNIG *de proc. iur.* C CXLIV. *n. I. II.* LVDOV *proc. crim.* C. I. §. XIV. *Constit. Bamberg. art.* CCXXIX. Vocatur alias *Fraisch-pfand.* BESOLD. *voce Fraischpfand.*

I 3 §. XCIX.

§. XCIX.

Nec non coniecturas.

Constat porro de corpore delicti ex *coniecturis*, (§. XCVII.) qualis modus iis delictis proprius, quæ sunt *facti transeuntis*, & præsens vestigium non reliquerunt, (§. XXXIV.) quorsum pertinent crimina carnis, homicidia occulta &c. CARPZ. *qu. CIIX. n. XI.* Quia tamen ideo generalis inquisitio suscipitur, vt sit fundamentum specialis; (§. XCV.) hæc vero summum reo præiudicium infert: (§. CLXV.) non leues coniecturas conquisiuisse sufficit, sed tales eruendæ, quæ delicto præsenti sunt proximæ, & ad inquisitionem *specialem* qualificatæ. (§. CLXXXII.) *Ordin. Crim. Boruss. C. III. §. VII.*

§. C.

Et summarium testium examen.

Constat denique de corpore delicti *ex testium depositione*. (§. XCVII.) Hic modus ad *vtramque* delictorum speciem pertinet, & imprimis eo tendit, vt iudex ex testibus expiscetur, vtrum confossus se ipsum confoderit, an ab alio confossus sit? vtrum quis casu sese præcipitauerit in aquas, an ab alio immersus? vtrum sibi ipsi venenum propinauerit, an ab aliis propinatum hauserit? BRVNN. *cit. l. C. VII. n. XII.* Corpus delicti enim *dolum*, vel *culpam* alterius prærequirit. IVL. CLAR. *§ f. qu. IV. n. V.* (§. XXIX.

§. CI.

Sub pœna nullitatis.

Atque hæc peruestigatio corporis delicti fun-

fundat *inquisitionem specialem*, (§. XCV.) & sic totum processum criminalem, consequenter 1) ea omissa, tota inquisitio *nulla* est, *l. 1. §. 24 ad SCt. Syll. l. 1 §. 27. de quaest.* OLDEK. *tit. II. obs IIX.* adeo, vt nec 2) *confessio* delinquentis in contrarium quid operetur. *art. VI. XX. C. C. C. Bäyer. malefiz-ordnung tit. III. art. VII.* HARTM. PISTOR. *obs. CLIX.*

§. CII.

SECVNDVM caput inquisitionis generalis versatur circa *personam*, quae deliquit. (§. XCVI.) De hac vero constat vel ex *coniecturis*, vel ex *testium* depositione. Illae petendae ex conditione personae, caussis delicti, factis ante facinus, in ipso facinore post illud, occurrentibus, confessione propria autoris, collatione vulnerum cum telis, nominatione sociorum. *art. VI.* HEILS *de proc. inquis. C. I. §. IX.* Quoad hanc vero iudex ita versabitur, a) vt omnium, qui *probabilem* delicti notitiam habere possunt, depositionem conquirat, eamque accurate actis inserat: b) potissimum de caussis scientiae sollicitus sit. *Ord. Crim. Boruss. C. III. §. XIII.* **b) a quo delictum commissum.**

§. CIII.

Quia vero haec depositio, tanquam pars inquisitionis generalis, (§. XCV.) viam pandit ad *specialem*: consequitur, 1) hoc examen ad certam *personam* dirigi non debere, sed testes *generaliter* de autore exa- **Inde diligenter testes examinandi.**

examinandos esse. *l. 1. §. 2.* de quæst. BRVNN. *proc. inq. C. VII. §. XXXI.* Quumque omnia indicia, quæ ad specialem inquisitionem sufficiunt, ita comparata esse debeant, vt *semiplenam* probationem criminis constituant: (§. CXIV.) fluit 2) depositiones has iuramento merito confirmari debere, quod tamen in praxi vtplurimum negligitur. CARPZ. *qu. CIIX. n. LXV.* vid. tamen *Ordin Crim. Boruss. C. III §. XIV.* BRVNN. *Anweisung zum inquis. proc. C. III §. VI.*

§. CIV.

c) quibus sub circumstantiis.

TERTIVM caput *circumstantias* concernit, quibus natura delictorum admodum alteratur, & articuli inquisitionales in *speciali* inquisitione instruuntur. Inde vero consequitur, 1) examen *testium*, & *inquisiti* summarium (quod omnino partem inquisitionis *generalis* constituit) huc directum esse debere, nec non 2) ipsam ocularem *inspectionem* exacte faciendam, cum vulnerum singulorum, eorumque *qualitatis* ad acta designatione: *art. CXLIX. C. C. C.* 3) ipsas coniecturas circa autorem facinoris ex circumstantiis loci, temporis, armorum, habitu inquisiti, similibusque argumentis peti & aggrauari.

§. CV.

Si vel maxime crimen sit notorium.

Ex eodem principio sequitur, 4) hac generali inquisitione opus esse, si vel maxime reus 1) in *flagranti delicto* deprehensus, vel ipse

ipſe 2) crimen cum omnibus circumſtantiis ſponte confeſſus fuerit, quod vel ex *melancholia*, vel *laſciuia* fieri potuit, adeoque 3) hoc caſu ſæpius inquiſitionem ſpecialem *fruſtraneam*, ita vero 4) ſententiam MEVII *P. V. dec. CCCI.* CARPZOVII *qu. CIIX. n.* LXIX. & BEYERI *ad art. VI. poſ. XI.** quaſi hiſce caſibus ſpecialis inquiſitio ſtatim initium capiat, fundatam haud eſſe, BRVNN. *Anweiſ. zum inquiſ. Proceſſ. C. III. §. II.* niſi eius initium ab *incarceratione* petatur, vti quidem docent.

* Neque aliter ſentire potuerunt ex falſa hypotheſi: quod generalis inquiſitio tantum circa *veritatem* & *autorem* criminis occupata ſit, quam tuendæ huius doctrinæ cauſſa allegat CARPZ. *cit. l.*

CAP. VI.

DE INDICIIS.

§. CVI.

Connexio.

Dictum eſt, nullam inquiſitionem abſque legitimis *indiciis* inchoari poſſe. (§. XCII) Idem principium omnibus inquiſitionis partibus reſpondet, & proprium eſt; quapropter, ante harum expoſitionem, hoc loco materia de *indiciis* fundamenti loco præmittenda eſt.

§. CVII.

Indicium ex coniecturis petendum.

Omne indicium ex probabilibus criminis commiſſi *coniecturis* hauriendum; probabilis

bilis coniectura vero plerumque ex *circumstantiis* petenda: quae cum sint infinitae, impossibile est, indicia in vniuersum certis regulis constringere, *art, XXIV. C. C. C.* quum minima circumstantia variet factum, & sic diuersam iuris adplicationem desideret.

§. CVIII.

Definitio. Est autem INDICIVM *argumentum, cum crimine nondum probato verosimiliter connexum.* Tamdiu itaque argumenta solum *indicii* nomen sortiuntur, quamdiu factum illicitum nondum plene probatum est, quod, quomodo fiat, infra *cap. XI.* exponendum erit, BEYER *ad art. XIX. pos. IV. VI.* *

* Circumstantiae, crimen *antecedentes*, & *concomitantes*, conceptum indicii exhauriunt, usque adeo vt etiam vnus testis, de ipso crimine *directo* deponens, indicium facere dicatur. *art.* XXIII. XXX. C C. C. quia haec est circumstantia verisimilis delictum subsequens.

§. CIX.

Quaenam indicia legitima? Non sufficiunt vero qualiacunque argumenta, sed *probabilia*, & *legitima* requiruntur. (§. CVII.) Talia sunt, 1) quae cum crimine, quod inde elicitur, sunt connexa: 2) quorumque nexus, & naturalis consequentia recta ratione percipi potest. * Quae his cancellis includi nequeunt, illegitima censendi sunt. STRYK *de iur. sens. proem. n. XLIII.* LVDOVIC. *ad C. C. C. art. XXXI.*

*Quum

* Quum ergo indicium ex *nexu* vnice efficaciam suam accipiat: per se fluit non solam *legum* autoritatem vim eidem tribuere quam diu nexus desideratur, licet *ex accidente* indicium sua natura leue, maiorem effectum consequi possit si de voluntate legislatoris expressa constat.

§. CX.

Huc pertinet 1) inuestigatio per artes *magicas*, iure ciuili, & carolino reprobata, *l. 5. C. de malef. & math. art. XXI. C. C. C.* item exploratio per *astrolabium, cap. 2. X. de sortil.* per saltum *cribri*, BERL. *P. IV. concl. IV. n. XXXIV.* KIRCHGESNER *tribun. nemes. p. 198.* & *cleidomantiam:* STRVV. *de indic. th. XIV.* 2) *physiognomia*, de qua solide KRESS *ad cit. art.* 3) *dactilomantia*, temperamentum, natio, sortes sanctorum, aliaque signa ex corporis habitu desumta: PEVCERVS *de diuin.* BERL. *cit. l.* 4) *cruentatio* cadaueris, *das Baar-Recht.* SCHOTTEL *de sing. in Germ. iur. c. III.* FELTMAN. *de cadau. inspic. c. XCV.* 5) *nominatio* sagae complicis: STRYK. *cit. l. n. LII.* 6) *stigma* diabolicum: *Aut. caut. crim. dub. XLIII.* MAVRIT. *P. II. conf. XI. n. XI.* STRYK. *de iur. sens. Diss. VII. cap. IV. num. XII. seq.* quod sine ratione probat HERTIVS *de insp. ocul. §. XV.* * Qua illegitima?

* An etiam exploratio per virgulam mercurialem? Saltim insignes virtutes huic tribuit ZEIDLER in *Pantomysterio der Wünsch l Ruthen*; sed vid. BEYER *ad art.* XXI *pos* VI. STRYK. *de curios. cap.* V. *num.* XXVI.

§. CXI.

Indiciorum qualitas.

Quia vero nexus inter argumenta, & crimen vel *propior*, vel *remotior* est, prouti crimen aliquod ordinarie, vel rarius cum iis coniunctum esse solet; ita *probabilitas* inde deducta crescit, vel decrescit, quum ea, quae *raro* accidunt, vix praesumantur, facilius, quae *vtplurimum* contingunt, & ordinarie ita esse solent.

§. CXII.

Sunt vel proxima, vel remota.

In eo vero fundatur distinctio inter indicia REMOTA & PROXIMA. Illa dicuntur, quae saepius fallunt; haec vero, quae ordinarie cum crimine delato solent esse connexa, idque ideo ad minimum *semiplene* probant, quo sensu dicuntur *art. XXIX. ungezvveifelte anzeigungen.*

§. CXIII.

Communia, vel propria.

Et quia porro horum argumentorum quaedam *omnibus* omninq delictis respondent, quaedam *certis* tantum speciebus insunt; noua inde distinctio oritur inter COMMVNIA, & singulis delictis PROPRIA,

§. XCIV.

Obseruationes generales de indiciis.

Quandoquidem vero indicia ad indagandum crimen necessaria sunt, in his autem verisimilitudo omne punctum fert pater: 1) omnem inquisitionem, atque torturam absque *indiciis* susceptam viribus destitui, *art. XX. C. C. C.*

C. vt nec confessio reo præiudicet, *l.* 1. *§. pr.* 17. *de quæst.* MANZ. *ad cit art. XXI. seq.* licet circumstantiis nouis adminiculata sit, STEPHANI *ad eund. art.* CARPZ. *qu. CXXIII. n. XII.* quod vltimum tamen recte limitant TABOR. *h. §. VII.* & KRESS *h. §. l. n. II.* 2) non tantum enarratas species in *const. crim.* sed *similes* ex analogia illarum admittendas: *art. XXIV. C. C. C.* 3) totam hanc materiam *arbitrio* discreti iudicis esse relinquendam *art. XIIX. XXIV. XXVII. XXXIV. XXXV.* consultis in dubio ICtis extraneis: *art VII.* 4) omnia argumenta idonee *probari* debere pro diuerso fine, in quem ad illa prouocatur, *art. XXIII. XXX.* OLDEK. *tit. IV. obs. XVI.* * saluis 5) reo *exceptionibus* elisiuis; *art. XXIIX.* ** 6) neminem tamen ex indiciis pœna *ordinaria* plectendum esse *art. XXII.* *** facilius extraordinaria. CARPZ. *qu. LX. n. XXX. qu. CXVI. n. LV. seq.* MOD. PISTOR. *I cons. III. num. XXVIII.* GOMEZ. *Resol. tom. III. cap. XIII. num. XXV.* (*§. CCXVI.*)

* Enim vero nec *incarceratio* nec *inquisitio* specialis, nec *confrontatio*, nec *tortura* sine indiciis decerni potest: sed non eadem vbique verisimilitudo argumentorum desideratur: quin potius prouti alterutra species grauius vel leuius præiudicium infert: ita modo *fortiorem*, modo *debiliorem* probandi vim exigit. Qualis ad effectum torturæ probatio requiratur infra docebitur.

** His enim indiciis vel in *totum*, vel in *tantum* vis detrahi potest. De eo autem iudex arbitratur, eruendo, quaenam *specialia*? quae *generalia*? quae *fortiora*, vel *debiliora* fuerint? LVDOVICI *ad cit art.* Saltim praesumtiones pro reo semper maiorem habent fauorem. vid *art.* XLVII. HARPRECHT *resp.* XXXVI. *num.* CCCXXXI.

*** Ita in foro hodierno. Iure ciuili enim aliud obtinuisse, patet ex *l f.* C. *de prob. l.* 1. §. 3. *ad L. Corn. de sicar. L.* 22. *ad L. Corn. de fals.* HVB. *prael. ad ff. tit. de prob.* §. IV. MATTHAEI *de crim. l.* 48 *p.* 690. Dn. BARENS. *dissert. de crimine suspecti.*

§. CXV.

Remota quid operentur.

Haec indicia in genere concernunt. De *remotis* sciendum, quod, quia leuiorem probabilitatis gradum inducunt, (§. CXII.) eorum 1) neutrum per se ad torturam sufficiens sit, * sed 2) plura concurrere debeant, saluo 3) iudicis arbitrio, quantam fidem *coniunctim* faciant. *art.* XXVII. QVINCTIL. *lib. V. inst. cap.* XII. Neque enim sufficit, 4) ostendere, singula probata *separatim* fidem haud facere, vt recte monet KRESS ad *cit. art. conf. art.* XXVIII. C. C. C.

* Inde tamen non sequitur, vt reus hoc casu simpliciter absoluendus sit, vti vult CARPZ. *quaest.* CXX. *num.* LXXXIX. quum leuiora argumenta ad territionem, vel purgatorium sufficiant.

§. CXVI.

Quid proxima.

Proxima econtra, quia magis concludunt, (§. CXII.) plus *praeiudicii* reo inferunt, adeo-

eoque eorum vnumquodque per se ad *torturam* inferendam sufficit. *art.* XXVII. XXIX. C. C. C. Interim quia summam probabilitatem inducunt, (§. CXI.) ad illam vero plura adminicula necessaria sunt; facile patet, quodlibet ex illis non vna circumstantia, sed *pluribus* constare, & complexum plurium circumstantiarum involvere BEYER *ad art.* XXIII. *pos. II.* KRESS *eund. art.* §. *II.* adeoque disputationem CARPZOVII *qu.* CXXIII. *num.* XXXVII. XXXVIII. inanem esse.

§. CXVII.

REMOTIS accenseri debet (I) FAMA SINISTRA ex vita ante acta petita. Requisita, quae vulgo hunc in finem coacervant, hoc indicium fere *inane* reddunt, CARPZ. *quaest.* CXX. *num.* XXII. Quia tamen remota *aliqua* probabilitate nituntur, (§. CXII.) hic quoque eo respicere iudex debet, vt 1) fama fundetur in *eodem* delicti genere: HERT. *paroem.* CXII. 2) orta sit ante inquisitionem, non tamen 3) a maleuolis, garrulis, & *inimicis:* OLDEK. *tit.* IV. *obs.* XXXIII.* 4) fulciatur non statu inquisiti, verum leuitate *animi*, *art.* XXV. XXVI. C. C. C.

Ad remota pertinet fama sinistra.

* Eum in finem foeminas quidam excludunt, quod tamen indistincte admitti nequit. DE COCCEII *de fallac. crim. ind. cap.* I. §. XXII.

§. CXVIII.

§. CXVIII.

Deprehensio suspecti.

(II) SVSPECTA DEPREHENSIO PERSONAE SVSPECTAE IN LOCO AD DELICTVM OPPORTVNO, *art.* XXV. ibi *verdachtig*. Eum in finem respiciendum a) ad verisimilitudinem caussarum *præsentiæ* allegatarum, b) ad *temporis*, quo quis deprehensus est, qualitatem, c) ad reliquas *circumstantias*, quæ, dum quis deprehenditur, ex statu animi, aliisque actionibus suspectis, veluti fugæ tentatione, occultatione &c. hauriri possunt. Ita autem vereor, ne in *proximum* degeneret, vt non diffitetur ipse CARPZOV. *quæst.* CXX. *num.* XXXIV.

§. CXIX.

Similitudo habitus corporis.

Huc (III) pertinet argumentum, quo quis ei, qui in actu criminis repertus, HABITV, PROCERITATE, ARMIS, VESTITV, VOCE, aliisque non adeo absimilis est STRYK. *cit. l diss. I. cap. I. num* XXII. de COCCEI. *cit. l. Sect. II.* §. *VII.* Idem quoque (IV) de SOCIETATE cum maleuolis spontanea, & voluntaria dicendum;

societas cum maleuolis,

HERT. *param III.* nisi iusta caussa eum excuset. BEYER *ad cit. art. num.* XIII. (V)

inimicitiæ.

INIMICITIAE CAPITALES, MINAEQVE cum odio internecino coniunctæ, IDEM *num.* XV. quæcunque demum læsio fuerit illata, quod indicant verba: *in beschædigung oder verletzung*, quæ sine caussa ad *cor-*

corporis læsionem restringunt REMVS & STEPHANI. vid MÜLLER *de verb. minitant.*

§. CXX.

(VI) INCVLPATIO MORIBVNDI pleno intellectu præditi, ex certis *caussis* scientiæ facta, & vel iuramento, (quod hodie non obseruatur) vel morte confirmata* KLEIN *de in & exculp. morib.* KAYS. *pr. crim. p. 351.* (VII) FVGA ante cœptam aduersus reum malignam *suspicionem*, improuiso suscepta, quam frustra ad equuleum sufficere existimat CARPZOV. docente TABORE *ad art. XXV.* OLDER. *tit. IV. obs. IIX.* Id parum refert, vtrum ante, an post *inquisitionem* motam aufugerit quis? docente EODEM *cit. l.* Vsque adeo, vt nequidem incarceratus aduersus se inde suspicionem augeat. KRESS *ad cit. art. ins.* Ex *tempore*, & *modo insolito* tamen facilius in *proximum* degenerare potest. LVDOV. *ad cit. art.* de COCCEI *diss. de fuga.* Inculpatio moribundi. Fuga.

* Quia 1) est testis in caussa propria 2) errore vel rancore trahi potest ad denunciationem falsam. Proinde non possum assentire CELEB. KRESSIO, idem ad *tertium*, cuius non interest, adplicanti, qui, si omni exceptione maior est, indicium *proximum* suppeditat *art.* XXX. BEYER *ad art. XXV. n.* XIX.

§. CXXI.

(VIII.) LIS DE MAXIMA PARTE BONORVM cum odio erga læsum coniuncta, *art. XXVI.* quæ tamen ad num. V. Aliaque

L exem-

exempli instar referenda est, per se leuem praesumtionem infert. MANZ. *ad cit. art. n. II.* CARPZ. *qu. CXX. n. XLVIII.* (IX) VARIATIO inquisiti non tantum in circumstantiis essentialibus, vti vult CARPZ. *cit. l. n. LXXIII.* verum etiam indifferentibus. GRANZ. *cit. l. c. IV. m. II. f. II. art. I. n. XLVII. seq.* (X) OBLATIO HONORARII pro impediendo delatione criminis. (XI) SIMVLATIO FVRORIS. (XII) MVTATIO VESTITVS SVSPECTA. (XIII) VITA VAGABVNDA. Nollem tamen huc referre *trepidationem*, *silentium extraiudiciale*, *reticentiam criminis*, & similia, quae recenset BEYER *cit. l.*

§. CXXII.

Ad proxima pertinet deprehensio rei alicuius in loco delicti commissi.

PROXIMIS annumeranda (I) INVENTIO REI IN LOCO DELICTI COMMISSI AD SVSPECTVM PERTINENTIS, his sub circumstantiis: 1) vt illam paulo ante possederit: 2) ipse visus fuerit in loco delicti: * 3) constet eam tempore delicti fuisse amissum, nec 4) hae circumstantiae elisae sint ab eodem, quem in finem ante omnia audiendus est. ** *art. XXIX. C. C. C.*

* Fortius concludit hoc indicium si haec circumstantia, cuius CAROLVS V. alias mentionem non iniicit, additur. Id vero parum refert, vtrum res inuentae ad suscipiendum delictum idoneae, vel destinatae fuerint, nec ne! licet istam qualitatem requirat TABOR *ad §. a.* contra mentem Im-

Imperatoris, non *propria*, sed *communia* indicia exponentis.

** Corruit ergo vis huius indicii, si probauerit inculpatus, se illam rem vendidisse, aut possessionem eiusdem fortuito, aut violenter amisisse, quibus vita ante acta insigne pondus adiicit.

§. CXXIII.

(II) SEMIPLENA CRIMINIS PROBATIO. Hæc adest, quoties a) *vnus* testis omni exceptione maior *art. LXVI.* vel plures non *absolute* habiles, iurato de ipso delicti actu *immediato*, *von der hauptsache der missethat*, ex sensu corporeo, delicto conuenienti, absque hæsitatione deponunt, CARPZ. *qu. CXXII. n. XVII.* LYNK. *resp. CXCII. n. XXX. seq.* quod indicat particula *gründlich*. vid. *art. LXV.* OLDEK. *tit IV. obs.* XXXVIII. b) vel *duo* testes eiusdem qualitatis de indicio *proximo*, *art.* XXIII. XXX. XXXIII. XXXIV. *C. C. C.* denique c) testes *singulares* de indiciis *pluribus*, proximis, adminiculatiuis attestantur. GRANZ. *cit. l. art. II. n.* LXXVI. aut d) comparatio *litterarum* instituitur, quæ æque semiplene probat. Nam inania sunt argumenta quæ in contrarium profert TABOR *ad art.* XXX. §. XI. **Semiplena criminis probatio.**

§. CXXIV.

(III) NOMINATIO SOCII CRIMINIS QVALIFICATA; quem in finem necesse est, 1) vt inquisitus absque suggestionibus socium **Nominatio socii criminalis qualificata.**

focium *sponte* nominauerit: 2) nominatio constet circumstantiis *singularibus*, specificis, & ad eruendam veritatem aptis: MAURIT. *de denunc. sagar. c. IV. §. XXVI.* 3) inquiratur, vtrum in nominante rancor, proteruia, simileue denunciandi studium adsit: 4) nominatus de tali crimine, cuius accusatur, valde *suspectus* sit: 5) nominans intrepide nominationi suæ *inhæreat*, nec eandem reuocet. *art.* XXXI. *C. C. C.* Adduntquidam, 6) vt denunciatio sit *verisimilis*, KRESS *h.* quæ circumstantia tamen sub *n II.* latitat; vel 7) *iuramento* firmata. Sed vid. CLASEN *ad h art.* & GRANZ *cit. l. c. IV. m. II. f. l. n.* CXLVIII.

* Vt autem sub tormentis fiat, aut eorum analogo, sub doloribus partus, BEYER *ad cit. art.* ex Carolina probari nequit. In hac enim a) equulei saltim *obiter* mentio iniicitur, & b) id solum disquiritur, *quo modo* reus interrogandus sit, *generaliter*, an *specialiter* non quo tempore TABOR *ad art.* XXXI. *n.* X. præterea c) alternatiue dicitur: *der gefragte oder gemarterte.* Accedit, d) quod non tam respiciatur ad inculpationem, quam indicia in *cit. art. coniunctim* relata, quæ inculpationi vim tribuunt GRANZ *P. I. p.* 214. *n.* CXXXV. Vnde quoque solam confirmationem per *mortem* sufficere putat LEYS *ad ff sp.* CXLIV, *n.* XI. Eandem sententiam fouet *ord. crim. Austriac. art.* XXXV. *§. III.* apud OVARIENT. *Cod. Austr. p.* 671. & plenius probat speciali diss. B. HOFFMAN. *An nominat. soc. crim. sub tortur. fieri debeat.*

Exinde

Exinde vero ſimul patet, quantum a veritate illorum abeat opinio, qui nominationem complicis ſimplicem *tortura* præterea confirmari debere contendunt, quaſi hæc infamiam nominantis abſtergat, quam recte carpit *Autor. caut. crim. dub. XLIV. rat. V.*

** Quodſi ergo *reuocauerit*, non parum hæc coniectura infirmatur, ſi vel maxime in ipſa *executione* id factum fuerit, quod plures negant, ideo, quaſi hæc non ſit *iudicialis*. Sed vid. LYNK. *de ſocio crim. mſ.* DE COCCEI *de nomin. ſoc. crim.*

§. CXXV.

Quemadmodum vero priora quinque requiſita plerumque veritatem factæ nominationis inferunt, & *rariſſime* fallunt, conſequenter *indicium proximum* conficiunt: (§. CXVI.) conſequitur, 1) vt eapropter *tortura* locum habeat, quod vel connexio *art. XXXI.* docet, licet in eodem huiusmodi cruciatuum nulla mentio facta, & inſcriptio *art. XXIX.* vlterius probat, TABOR *ad h. art.* quem ſequitur GRANZ. *P. I. p. 250.* 2) dummodo iſta requiſita *coniunctim* adfuerint, nec alterutrum deficiat, ZANG. *de quaeſt. c. II. n. LVI.* BERL. *P. I concl. IV. n. CXX.* H. L. WERNH. *P. X. obſ. CXLVIII.* Quia tamen probabilitas tum ſaltim minuitur, non tota deſtruitur, ſequitur, 3) vt non omne pondus perdat, nec inquiſitio nulla redditur, ſed *purgatorio*, vel *territione* veritas eruenda ſit. KRESS. *ad art.* Quando torturam operetur?

XXXI § I n. II. diss. PRANL. *P. I. p. 480. n. LXXXI.*

§ CXXVI.

Confessio extraiudicialis.

(IV) CONFESSIO SPONTANEA criminis commissi *extraiudicialiter* facta, quae tamen, vt verisimilitudinis grauioris speciem consequatur, necesse est, a) vt firmata sit effatis duorum *testium* idoneorum, consequenter testimonium *confessionarii* non sufficiat: BRVNN. *cent. III. dec. XXVIII.* STRVV. *de ind. p. 18* CONS. HALL. *T. I P. II. conf. XII.* b) *verisimilis*, hoc est, ratione ex sensu corporeo fulcita: BRVNN. *disc. von der zauber. cap. III. §. V.* c) *seria:* d) *specialis:* BRVNN. *cit. l §. XXX.* e) in reum cadat aliunde *praesumtio* criminis. *art. XXXII. C. C. C.* Et quia consensus *taciti* idem effectus est, qui expressi, sequitur, vt idem applicari debeat ad *transactionem sponte* super crimine factam. CARPZ. *qu. CXXI. num. LVII.* conf. *art. XL. C C.C.* OLDECK. *tit. IV. obs. V.* In *ord. Austriaca* haec transactio *remotis* accensetur *art. XXXV. §. VII.* GVARIENT. *p. 672.*

§. CXXVII.

Minae speciales.

(V) MINAE SPECIALES. Quia tamen minae per se remotum indicium inferunt, (§. CXIX.) vt in *proximum* degenerent, opus est, vt 1) ad delictum commissum *directae* fuerint: *2) illud paulo post subsequutum sit 3) conualidenter minitantis *vita* male ante acta. *cit. art.* XXXII. ZILETTVS *conf.* LXXIX. * Li-

* Licet ænigmatice, quorsum pertinet formula: *Ich will dir den rothen hahn aufs haus setzen.*

§. CXXVIII.

Addit hisce CARPZOVIVS *qu.* CXXI. *n.* LXI. (VI) AVXILIVM, & præsidium facinorosis præstitum, quod tamen mallem inter propria, non communia indicia referre. Neque enim omnia crimina *sociis* committuntur, aut committi solent, sed eorum quædam sunt personalissima, quorsum *adulterium*, *sodomiam*, *stuprum*, *incestum* refero. Auxilium facinorosis præstitum.

§. CXXIX.

Hæc de indiciis omnibus delictis communibus, siue *remotis*, siue *proximis*. Sequuntur singulis delictis PROPRIA, quæ similiter, vbi rarius fallunt, *proxima* sunt & ad tormentorum cruciatus sustinendos sufficiunt, alias vero *remota* vocantur, & tantum inquisitionem fundant. Exponit illa CAROLI S V. ab *art.* XXXIII - XLIV. vt vel rubrica *art.* XXXIII. docet, quæ tamen solum *remota* manent, quando singulorum circumstantiæ cit. articulis expressæ coniunctim haud concurrunt. Sequuntur singulis delictis propria.

§. CXXX.

Vnde HOMICIDII OCCVLTI indicium proximum est, 1) si quis circa *tempus* & *locum* delicti commissi * vestimentis, armisque sanguine rutilantibus, suspecto modo (§ CXXIX.) visus est; vel 2) repertæ apud suspectum *res*, quas occisus paulo ante necem Homicidii occulti indicia.

cem possedit, quatenus ille nullum iustum acquisitionis titulum allegare potest. *art.* XXIII. *C.C.C.*

* Hanc circumstantiam Imperator in *cit. art.* omisit, sed recte suppleuit KRESS *ad cit. art.* §. *II. num. II.* quod vel verba, *uerdächtiger weise*, suadere videntur. Dissentit tamen BEYER *ad h. art. Pos. III.*

§. CXXXI.

Homicidii tumultuosi.

Econtra HOMICIDIVM IN TVRBA commissum arguitur, quoties quis 1) in *rixa* præsens, 2) occisi *aduersarius* fuerit. 3) arma *lethifera* contra illum strinxerit, manus cum eo conseruerit, armaque 4) sanguine rutilantia habuerit. *art.* XXXIV. *C. C. C.* * Quia tamen hæ circumstantiæ ad omnes eodem tempore in alterum irruentes quadrare possunt, porro 5) videndum, quis ex pluribus *magis* grauatus sit? quod ex indole, & mensura *vulneris*, pariter & *armorum*, aliisque circumstantiis colligendum. BEYER *ad h. art. Pos.* IX, X. LVDOV. *eod.*

* Ita satis probe nexus circumstantiarum apparet, vt non necesse sit cum TABORE h. §. IV. addere, quod reus præterea homo suspectus esse debeat, quæ sententia ex particula, *verda.bte*, hoc loco collegi nequit.

§. CXXXII.

Infanticidii casus I.

Circa INFANTICIDIVM tres diuersi casus occurrere possunt: 1) si non adparet, nec præsens adest partus enecatus; persona tamen quædam de cæde infantis suspecta est:

2) si

2) si constat de partu occiso, non item de matre, vel occisore: 3) si mater partum necatum suum esse agnoscit, sed quod mortuus sit, excipit. *Priori* casu supponitur, 1) personam esse *suspectam*, 2) visam vtero *maiori*, sed 3) mox *decrescente*, 4) *expallescere* postea cœpisse ream, quibus (quum ex caussis naturalibus talia contingere possint) addenda 5) *inspectio* corporis, ab obstetricibus * iuratis suscipienda, ex qua, vbi 6) *signa* partus emergunt, *proximum* indicium oriri dicitur. *art.* XXXV. *C. C. C. cap. 14.* X. *de prob.*

* An etiam a *medicis*? non videtur, adeo vt in dissensu horum attestatum cedat depositioni obstetricum. KRESS ad *cit. art.* Ceterum ipsa inspectio, quia ignominiosa est, vt *singulari* suspicione stipata sit, necesse est. LEYS. *ad ff. sp.* XIV. *in f.* FINCKELTH. *obseru.* XXX. *num.* *LV.*

§. CXXXIII.

Altero casu oculos defigit Imperator 1) ad *lac* in mammis & quidem 2) iusta *crassitie*, & *albedine* constans, quanquam iterum 3) absque *inspectione* res definiri nequeat, quæ similiter 4) non nisi in personam *suspectam* cadit, 5) sine *mora* tamen suscipienda. *art.* XXXVI. CARPZ. *qu.* CXXII. *n.* XXII. GRANZ. *P. I p. 26.* Casus II.

* Ita *distinctos* casus in vtroque articulo imperator proponit, licet vtriusque circumstantiæ ad vtrumque casum quoque sint applica-

 biles,

biles, quod ideo moneo, quia BEYER. *Pos.* XI. *ad cit. art.* fine *existentia* partus neutras efficacesesse, absque fundamento asserit, quum in delictis facti transeuntis & occultis corpus delicti *praesumtiuum* sufficiat. (XCIX.)

§. CXXXIV.

Casus III. *Vltimo* denique casu indicium proximum emergit, quando 1) mater vterum *celauit* 2) *clam* peperit, & quidem 3) *studio*, natumque 4) *occultauit*, *art.* CXXXI. quod indicant verba: *darum sie in*, *vor*, *und nach der geburt schuldig wird*. His duobus casibus posterioribus vtplurimum exploratio pulmonum addi solet, quam contra impugnationes aliorum defendit BEYER *ad art.* XXXV. *Pos.* XXI. *dissent.* HEILS de *proc. inqu. C. I. §. VII.*

§. CXXXV.

Veneficii. VENEFICII occulti indicium est: a) *emere* vel praeparare venenum: b) *vsum* eius legitimum allegare non posse: c) *inimicitias* cum defuncto gessisse, & alias d) de tali facto *suspectum* esse: e) *emolumentum* ex eius morte sperare: f) emtionem materiae venenosae sufficienter probatam in iudicio *negare*, quod vltimum per se sat debile esse, contra BEYERVM, CARPZOVIVM aliosque docuit KRESS. *ad art*, XXXVII. *C. C. C.* Haec omnia tamen nihil operantur, quamdiu non constat, venenum esse *propinatum* & *noxium*, in quo corpus delicti consistit, CARPZ. *qu.* XXI. *n. V.* *

* VI.

* Vlterius IDEM requirit, vt alter ex veneno mortuus sit, quod non probo, propter *art.* CXXX. ibi: *an leib oder leben*, quanquamque cum BEYERO huc *quamcunque* nociuam materiam, veluti purgantia, vomitoria, &c. referre malim.

§. CXXXVI.

FVRTI, RAPINAE ac LATROCINII varia enarrantur indicia in *art. XXXVIII. XXXIX. XL.* Nimirum horum criminum suspecti sunt, qui res ablatas *possident*, circa easdem *suspecta* ratione versantur, * nec *autorem* suum laudare possunt; qui nullius professionis *otiose* degunt in cauponis, ibi laute viuunt, nec, vnde? docere possunt; qui *receptant*, *participant* de raptu; qui adiumentum, & operas *proxeneticas* quauis ratione præstant; suspecta ratione *intercedunt* pro facinorosis ** & similia. Furti ac rapinæ.

* Ex hac circumstantia potissimum præsens indicium gradu probabilitatis crescit, vel decrescit.

** Quod indicant verba: *vertrage um schatzung machet. art. XL.* Nec enim assentire possum interpretationi KRESSIANAE, propter verba sequentia: *oder bürge darüber wird.* Quæ ob particulam, *drüber*, sese referunt ad verba: *verträge um schatzung*, & per rerum naturam de aliis, quam qui transactionem læso offerunt, apud læsum vel accusatorem de pretio per transactionem promisso fidem interponunt, eamque quouis modo promouere student, intelligi nequeunt. His accedunt verba: *ohne vorwissen*

des gefangenen obrigkeit, quæ desumta ex *l* 3. *de his qui not infam.* vbi transactio *citra iudicis* interuentum super crimine inefficax esse dicitur. Licet enim illa desit in primis delineationibus de An. MDXXI. & XXIX. vti vult Cl. KRESSIVS: satis tamen quod tum *Bambergensi*, tum *Carolinæ* An MDXXXII. promulgatæ inscripta, & sic ab *imperita* quidem, sed non *aliena* manu sint. Denique, quum Imperator reum principalem *carceribus* inclusum supponat, *ohne des gefangenen obrigkeit*; quid, quæso! caussæ foret, vt ex sententia KRESSII inuasus, ab his, qui ad placandum aggressorem lytron exigunt, tanti redimeret incendium, vel ruinam, cuius metus ob *custodiam* inimici inanis est.

§. CXXXVII.

Incendii.

INCENDII dolosi argumenta inde petuntur, si homo nequam suspecta ratione circa materias, atque instrumenta ignem fouentia versari, & quidem paulo *ante exortum* incendium, visus fuerit, nec *rationem* idoneam, in quem finem hæcce fomenta custodiuerit? allegare possit, *art. XLI. C. C. C.* quanquam his parum fidendum esse existimarem, quamdiu de *minis*, vel *inimicitiis* non constat.

§. CXXXVIII.

Proditionis.

In PRODITIONIS PRIVATAE vero suspicionem cadere dicitur, qui persecutionem, inimicitiasque hostium *simulat*, cum iis tamen *clanculum* loco, tempore, & modo suspecto versatur; ita recte textum articuli

ticuli *XLII. C. C. C.* aduersus doctorum contortas interpretationes restituit Cl. KRESSIVS. De PVBLICAE PRODITIONIS signis, & argumentis conferatur DE COCCEI *de fallac. crim. indic. sect. II. §. XXI.*

§. CXXXIX.

Agmen claudit Imperator cum MAGIA, de qua accusandus, & torquendus est, secundum *art. XLIV.* 1) qui artes maleficorum *profitetur:* 2) mali, & fascinationes paulo post ortas *minatur:* 3) cum lamiis, ac sortilegis *versatur:* 4) *libris* magicis, *carminibus, gestibus* insolitis instructus est. Verum sicuti existentiam huius criminis in dubium vocauit THOMASIVS; ita quoque hisce indiciis nullam vim concludendi inesse docuit IDEM *diss. de crim. magiae.* Inprimis *vir clarissimus* IACOBVS BRVNNEMANNVS *in tr. von der zauberey*, vbi praeterea lepida indicia, ex superstitioso, & credulo doctorum cerebro nata, sub examen vocauit. vid. BODIN. *de fallac. mag. indic.* Magiae.

§. CXL.

De criminibus CARNIS, FALSO, BLASPHEMIA, PERDVELLIONE, aliisque altum silentium in Carolina, quamuis eorum indicia ex singulorum natura facili negotio hauriri possint. Vnde nec ego quicquam adductis *indiciis* amplius addo in praesenti. Reliquorum criminum.

CAP. VII.
DE INCARCERATIONE INQVISITI.

§. CXLI.

In criminalibus caussis incarceratio necessaria.

CONcurrentibus, suscepta *inquisitione generali*, indiciis aduersus certam personam probabilibus, custodiæ, seu *carceribus* illa mancipari solet, si *præsens* est, ne fuga, cuius suspecta habetur, contra incommoda processus, & pœnæ criminalis imminentis sibi consulat. *art. XI. C. C. C.*

§. CLXII.

Carceres sumtu iudicis exstruendi & conseruandi.

Hunc in finem *magistratibus* cum criminali iurisdictione inuestitis incumbit, carceres habere suo sumtu instructos, quum nihil magis tam naturale sit, quam vt is incommodum sentiat, quem commoda sequuntur. Proinde *subiecti* ciues, in defectu carcerem, sumtus ad custodiendos vigiles necessarios ferre non tenentur. *art. CCIV.* CARPZ. *P. II. C. LI. def. XV.* Impensas vero in *alimenta* ipse reus, in *subsidium* iudex, subire debet. BOER. *dec. CCCII.*

§. CXLIII.

Ex iustis caussis demum incarceratio decernitur.

Licet vero id certum sit, absque legitimis & sufficientibus *indiciis* neminem incarcerandum esse, *art. XI. C. C. C.* non æque tamen constat, *qualia* sint ista indicia? Quin potius, quum tota doctrina *de indiciis*

ex

ex arbitrio iudicis prudentis pendeat, (§. CXIV. 3.) pro variis criminum circumstantiis hic quoque iudicium ferendum, de quarum qualitate vel iudex *inquirens*, vel, si is dubius hæret, collegium *extraneum* iudicat. LYNK. *resp. XXIII. n XIII. seq.* Hoc admodum *consultum* ob causæ dictionem, cui iudex ob iniquam incarcerationem obnoxius est, BERG. *œcon iur. lib. III. tit. IX.* PARIS DE PVTEO *de synd. p. 242. n. VII.* Atque inde contrarii mores reprobantur. *art. CCXVIII. C. C. C.* *

* Si indicia clara, non expedit capturam morari, ne iudex in delicto peccans eo nomine, si interim reus aufugit, teneatur de neglecto munere suo rationes superiori reddere. LVDOV. *proc. crim. C. II. §. II.* Idem dicendum, si in *mora* periculum est, vel delictum in loco solitario commissum, vbi *leues* coniecturæ ad hunc effectum sufficiunt, ut omnis calumniæ iudicialis præsumtio excludatur.

§. CXLIV.

Quia tamen incarceratio fit ob solam *custodiam*, *l. 1. de cust. reor.* (§. CXLI.) necesse est, 1) vt hunc in finem aptus sit carcer, ne reo ad *fugam* via reddatur facilior: 2) caueatur, ne in genus *pœnæ* degeneret, quod fit, dum miseri in loca coniiciuntur, quæ sanitati ipsorum multum detrahunt. *BRVNN. *proc. inqu C VIII m. 1 n. XX. Const. Crim Boruss. C. II. §. I.* De eiusm di carceribus horridis vid. DOPL. *P. I c. X. §. XIV.* Ad solam custodiam.

3, iu-

3) iudex operam det, ut aliquando carceres *visitet*, KAYS. *pr. crim. p. 222* OLDEK. *tit. II. obs XXVI. Const. crim. Boruss. cit. l. §. III*, nec non 4) relaxet incarceratum *infirmum*, morboque oppressum grauiori. BRVNN. *cit. l. n. XVI.*

* Vulgo ad carceres requirunt, vt 1) non sint humidi, nec 2) obscuri, 3) ita constructi, vt erectus in iis decumbere possit inquisitus. LVDOV. *cit. l. §. VII.*

§. CXLV.

Aliquando tamen ferramentis opus.

Ex eodem fonte porro sequitur, 5) reum aliquando ferramentis, & *compedibus* ligandum esse, quod ex qualitate delicti, indiciorum, ipsius carceris, prauisque moribus delinquentis æstimandum. THEOD. *C. IV. aph. X. n. V. seq.*

§. CXLVI.

In quibus delictis locum habeat?

Præterea, quia incarceratio ob metum *fugæ* locum habet, (§. CXLI.) necesse est, 1) vt reus eius delicti accusatus sit, cui pœna *mortis*, vel *corporis afflictiua* imminet, CARPZ. *qu. III. n. V.* quamuis 2) sufficiat si *dubium*, vtrum maior, an leuior sit pœna ei imponenda: ECKOLDT *ad ff. tit de cust. reor. n. II. Ord. Crim. Boruss. c. III. §. XX.* 3) in *leuioribus* non facile ad carceres procedatur, sed reus præstita *cautione* de iudicio sisti liberetur, THÖNNIK. *aduoc. prud. in for. crim. c. VIII.* vel ipsa causa *summarie* examinetur, & sine ambagibus a iudice compona-

ponatur: KRESS. *ad art. XI. §. II. n.* 1. 4) vt ante capturam, vbi indicia admodum dubia fuerint, sæpius inquisitio generalis *occulte* suscipienda, actaque *clam* transmittenda sint ad extraneos: BRUNN. *anweis. zum inq. process. C. III. §. XII.* 5) vt saluo conductu instructus, quando sententia *criminalis* lata, in carceres coniici: MOLLER *L. II semestr. c. I. n. I.* ipsa prehensio 6) absque *vitæ* discrimine fieri debeat; mandatum enim de viuo aut mortuo reo abducendo pro illicito habendum. OLDEK. *tit III. obs. I. n. II.* KAYS. *pr. crim. p. 321. Pr. Landr. L. VI. tit. I. §. V. Ord. Crim. Boruss. cit. l. §. XXI.*

* Idem quoque dicendum, si pœna pecuniaria in *corporalem* conuertenda, puta, quando reus non habet in ære, vnde soluat? THEOD. *cit. l. n. XLVI.* De *relegatione* imminente quærunt, vtrum carcer eidem respondeat? Sane id affirmandum ex doctrina CARPZ *cit. l n. XI.* ideo quod vrphedam relegatus præstet, & sic intersit cum præsentem esse. Interim si reus satis possessionatus, vel alicuius existimationis est, pœna ista vtplurimum in pecuniariam conuertitur, & sic ratio dubitandi allata cessat. KRESS. *ad art.* CCXVIII. §. *II. n. V. Ordin. Crim. Boruss. cit. l §.* XIX.

§. CXLVII.

In his omnibus tamen ratio habenda existimationis, & *conditionis* personæ delinquentis *naturalis*, & *moralis*. *Illa* iubet, ne infirmi duris carceribus mancipentur, aut vinculis constringantur: robustis econtra, Saluo arbitrio iudicis.

ac peruicacibus *grauior* custodia præparanda sit, præsertim si sæpius vincula ruperint, vel grauioris delicti rei fuerint. CARPZ. *cit. l. n. L.* *Hæc* vero indulget, viliores facilius adprehendi, atque ligari, quam honestiores, qui in propriis ædibus, suis tamen sumtibus, custodiuntur. *l. 17. C. de dign.* COLER. *de proc. exec. P. II. C. II. n. CLXXVII.* OLDEK. *tit. III. obs. IV. n. XI.* NOLDEN. *de nobil. C. XV. n. LXXXVIII* Sexui sequiori autem priuilegium *Nov. CXXXIV. C. IX.* non amplius prodest.

§. CXLVIII.

Plures incarcerati separandi. Quanquam vero incarceratio custodiæ caussa fiat, magna tamen cura adhibenda, ne inclusi receptaculis *collusiones* foueant. Proinde si plures incarcerandi, siue *eiusdem*, siue *diuersi* delicti rei fuerint, siue eiusdem, siue diuersi *sexus*, separari debent. *art. XI. C. C. C. l. 1. C. de cust. reor.* Immo ex eadem ratione prudentia adhibenda, quando incarcerati cum defensoribus suis *colloquia* miscere contendunt, de qua re varie sentiunt Dd. THÖNNIK. *cit. l. c. VI.* BRVNN. *de proc. inq. C. VIII. m III. n XXVII.* GRANZ. *C. V. m. I. art. IV. n. XCIII.* conf. *art. LXXXVIII. C. C. C. Rec. Imp. de Ao. MDCLIV. §. XLIII. Ord. crim. Boruss. c. IX. §. VIII.*

§. LXLIX.

Carcer vtrum pœna? Hæc de carcere ad custodiam. *Pœnæ* caussa carcer comparatus non est de iure *ciui-*

ciuili l. 8. §. 9. l. 35 pr. de poen. ex cuius principiis hoc poenæ genus reiicit GROTIVS *in Apologetico C. XVII.* bene tamen de iure *Germanico L. Wisig. lib. III. tit. V. §. V. L. Longob. L. I. tit. XXV. §. LIV.* nec non *canonico c. 6. X. de poen. c. 3 de poen. in 6. c. 27. X. de verb. sign* & *Carolino* art. X. & CCI.

CAP. VIII.
DE SALVO CONDVCTV.

§. CL.

Quæ hactenus dicta, ad reos *præsentes* pertinent. (§. CXLI.) Quodsi *absentes* fuerint, criminali processu quidem aduersus eos proceditur, (Cap. XIX.) petentibus tamen *saluus conductus* conceditur; de quo hoc capite agendum erit. **Absentibus saluus conductus conceditur.**

§. CLI.

Quemadmodum vero multum interest, vt reus, inquisitione coepta, *præsens* sit; ita patet, non parum commodi per concessionem salui conductus processui criminali accrescere. Interim quia iudex concurrentibus indiciis ius habet sine mora reum adprehendendi, (§. CXLIII.**) consequitur, vt quamdiu copia eius haberi potest, quouis modo perquirendus sit, quod fit per *requisitionem* iudicis *extranei,* **Si copia eorum alia ratione haberi nequit.**

si constat, quo in loco latitet, vel per *litteras* patentes incarcerationis. CARPZ. *qu. CXII. n. XXXIV.* Si de eo non constat, *saluus conductus* concedi solet. Inde vero est, quod ordinarie per *procuratorem* petatur.

§. CLII.

Est vel generalis, Diuiditur vulgo in GENERALEM, & SPECIALEM.* Ille securitatem absenti saltim *ad tempus* breue tribuit, nec *cautionem* desiderat, immo in praxi fere ignoratur.

* Vtrum ad hanc distinctionem respexerit *Ordin. Crim. Brand. C.* VII §. XIV. dubitatum esse memini. Discernitur ibidem *das geleit zu einer vollkommenen sicherheit bis zum austrag der sache* a saluo conductu *zum rechten;* atque hic §. XVI. *bis was peinliches erkannt,* efficax esse dicitur. Quod argumentum omni exceptione maius est, legislatorem summum hoc casu de *generali* saluo conductu non cogitasse. Videtur potius vtrobique de speciali edixisse; eiusque varium effectum tantum inculcasse, hoc sensu, vt, qui lata sententia *criminali* a custodia liber esse, & si plenissima securitate gaudere gestit, palatium *principis* adeat; quem vero *iudex* conduxit, is decreta *tortura*, vel poena *criminali* sine mora prehendi debeat.

§. CLIII.

vel specialis. SPECIALIS vero est *promissio iudicialis, qua reus absens sub cautione de se iudicio criminali sistendo, ex probabilibus inno-*

innocentiæ caussis propter crimen commissum a carcerum custodia, ac squalore tantisper, donec sententia criminalis lata fuerit, liberatur. Inde fluunt axiomata: 1) saluus conductus conceditur ob *delictum* commissum: 2) ex probabili *innocentiæ* caussa: 3) tribuit tantisper plenam *securitatem*, donec sententia *criminalis* fuerit lata: 4) ea sub conditione indulgetur, vt reus, pendente inquisitione *iudicio* præsentem se sistat. axiomata.

§. CLIV.

Quum ergo detur ob *delictum* commissum, (§.CLIII.) simulque inquisitioni valde inseruiat, (§.CLI.) consequitur, vt 1) ei iudici hæc concessio integra sit, ad quem *inquisitio* de crimine pertinet, *l. 2. de iurisd. art. LXXVI. CLVI.* MEV. *P. III. dec. CLXIX.* nec 2) præcise ad *superiorem* restringenda sit, exemplo KAYS. *pr. crim. P. II. §. LXIX.* & RVLANDI *de commiss. P. I. L. II. C. XII* CARPZ. *cit. l n. XXVII.** quamuis 3) *tutius* sit, eum in finem palatium principis adire, vt reo per *integrum* territorium liber commeatus pateat, OLDER. *tit. III. obs. XXVIII. num. VI.* COLER. *de proc. exec. P. IV c. I num. CCVII.* ** A quo concedatur.

* Prouocant dissentientes ad *l 4 de pæn* quæ tamen ad restitutionem ex capite *gratiæ* eorum, qui ob delicta olim commissa deportati erant, tantum pertinet. In iudiciis *West-*

Westph licis quondam Imperatorem, tanquam *supremum* iudicem, reos conducere sueuisse, notat DATT *de P. P. P. IV. c. II. n.* XXX. Immo in *Austria* istam concessionem ad *regalia* pertinere, patet ex *Ord. Crim Austr. art.* XXVIII. *n.* I. Idemque *suo modo* in his terris obtinet per *Ord. Crim. Boruss.* c. VII. §. XIV. Quid? quod in quibusdam territoriis veluti Electoratu *Hanoverano* & Ducatu *Altenburgico* ista indulgentia non pars *iurisdictionis*, sed in *Cancellaria* expetenda sit, vt docuit collega coniunctissimus CARL GOTLIEB KNORRE *manud. ad proc* P. X. §. XXII. *n. d.* Plane in praeiudicium statuum subditi mediati delinquentes a iudiciis imperii talem impetrare nequeunt.

** Quaestio ergo hic est de *saluo conducto indiciali* facinorosis pendente inquisitione concesso. Quondam aliud genus salui conductus notum fuit, pro turbidis *diffidationum* temporibus, quo per tabulas publicas limites, intra quos effectum habiturus esset, exprimebantur. DATT. *cit. l. L. I. C.* XIX. *n.* X.

§. CLV.

In quibus delictis? Quia porro ex probabilibus *innocentiae* caussis datur, (§. CLIII. 2.) sequitur 1) peti, & concedi illum posse, ob *quoduis* delictum, siue atrox, siue leue, MEV. *P. I. D. III.* etiam notorium, & manifestum. COLER. *P. IV. C. I. n CLXXXVI. Land-Fr. Ordnung de Ao. MDXXI. tit. Friedbrecher und Ubelthater &c. §. Wir wollen.* Tendit enim simul ad *defensionem*, quae nemini deneganda: *art. XLVII. C. C. C.* 2) concessum ad praeterita tantum delicta pertinere (*§.* CLIX. 6).

§. CLVI.

§. CLVI.

Ex eodem principio porro apparet, cur 3) non *temere* indulgendus, cur 4) *defenſionis* fundamenta una cum rei moribus ex actis ante omnia a iudice concedente ponderanda,* MEV. *cit. l.* cur 5) his poſitis, etiam *condemnato*, ruptisque vinculis eius ſo ſaluo conductu ſuccurri poſſit. CARPZ. *cit. l. num. XXVIII.* Quando?

* Hæc cauſſæ cognitio *lenior* eſt, ſufficitque vel tantillum defenſionis momentum apparere, maxime quum 1) vix *præſumendum*, reum tantæ fore audaciæ, vt omni præſidio deſtitutus ſaluum conductum petat; præterea 2) ſufficiat, quod ad curſum proceſſus multum conferat, quem alias reo abſente ſiſti oportet. Vnde, licet *grauiſſima* pœna ſtatuenda videatur, preces fugitiui non ſunt prorſus reiiciendæ, vt recte docet ILL. GASSER *poſit. pract. c.* XXXII. *P.* XIV.

§. CLVII.

Quia autem finis ſalui conductus eſt, vt reus ſecurus reddatur a *carceribus*, (§. CLIII. 3.) ſequitur, 1) abſtinendum eſſe in eius conceptione a *fallacibus*, dubiisque locutionibus, & interpretationibus, ne reus decipiatur, CARPZ. *cit. l. n LVIII.* alias interpretationem ſemper in fauorem *rei* fieri debere, 2) fidem datam, & intentam ſecuritatem *ſeruandam* eſſe, etiam rebellibus, LYNK. *reſp. CLXXXV. num. LI* quod fruſtra negat OLDEK. *tit. III. obſ. XXVIII. num. XXIV.* 3) ſemel conceſſum hunc effectum Securitatem tribuit.

ctum habere, vt ne quidem per litteras *subsidiales* amplius in alieno territorio capi possit reus; WESENB. *cons. XXXV. num. I.* CARPZ. *cit. l. n. LVII* vires enim accipit a tempore concessionis. Interim quia potestas iudicis vltra territorium non extenditur, euidens est, 4) *extraneum* iudicem non impediri, reum prehensum carceribus includere, & tanquam in foro *deprehensionis* aduersus eum procedere, CARPZ. *cit. l. num. LV.* propter ius præuentionis. (§. XXXII.)

§. CLVIII.

Dummodo specialim sic petitus fuerit.

Hac securitate reus indiciis grauatus regulariter non gaudet, sed optimo iure in carcerari potest. (§. CXLI.) Inde vero fluit, 5) saluum conductum specialiter *absentibus*, & *petentibus* indulgeri, adeoque nec *tacite* concedi, nec sub quauis *citatione* ad caussam criminalem latitare, immo falsum, & minus securum esse dicterium: *Die* citation *trægt das sichere geleite auf den rücken nach sich*, vt non diffitetur COLER. *cit. l. P. IV. c. I. n CCXXXVI.* Quamuis dissentientes decepti videantur *I. P. S. art. XXVII. L. II. Wer seinen leib und leben wagen will, der ist geleits frey*, qui locus tamen huc non quadrat.

§. CXIX.

Quando securitas euanescat?

Quandoquidem porro securum reddit reum saluus conductus vnice intuitu deli-

cti

ſti *commiſſi*, & quidem tantisper, donec ſententia *criminalis* lata fuerit, (§. CLIII. 3) evidens eſt, 6) eum non porrigi ad delicta *futura*, * ſed reum iuſte tunc capi poſſe: BRVNN. *de proc. inq. c. VIII. m. VI. n. XXII.* ceſſante omni ſpe novum ſalvum conductum conſequendi, 7) idem dicendum eſſe, quam primum per ſententiam *territio*, *tortura*, aut *pœna* criminalis dictata fuerit, ** non autem 8) ſufficere, ſi *iuramentum* purgatorium forſan iniunctum, vel 9) inquiſitio *ſpecialis* aut *confrontatio* decreta. Huc pertinent clauſulæ ſaluo conductui inſeri ſolitæ: *ſo lange du dich geleitlich verhalteſt: bis etwas peinliches erkannt wird.* In *Auſtria* reus promittit 1) ſe pacifice victurum, 2) nil de bonis ſuis alienaturum, 3) ſine armis inceſſurum, 4) ſaluum conductum iudicio traditurum, 5) litem temere non protracturum eſſe; ſi contra alterutram conditionem agit, effectus ſuos amittit ſaluus conductus. *Ordin. Crim. Auſtr. art. XXVIII. §. III.*

* Talia intelligo, quæ ſaltim *relegatione* digna ſunt. (§. CXLVI.*) Excipiunt vulgo caſum deficientis *doli*, vel *culpæ* latioris, LVDOV. *cit. l. §* XXI. THEOD. *diſp. II. th. IV. lit. a.* quod non probo, quia de eiusmodi defectu non ſtatim *ab initio* conſtat, Adeoque in dubio propter metum fugæ reus incarcerandus: veriſimilibus autem de criminis qualitate, aut innocentia indiciis concurrentibus, iterum relaxandus erit.

** Sufficit vero, sententiam esse latam, neque *decendii* fatale post publicationem reo indulgendum, vti vult CARPZ. *cit. l. n.* LXVI. OLDEK. *dec. I. qu.* X. tum quod illud ad processum *accusatorium* pertineat, tum quod etiam in illo metus *fuga* hoc casu prehensionem sine mora suadeat, (§. CXLVI) quo facto ex carcere innocentiam deducere potest. Interim ad *cautelas* referunt, 1) ne reus publicationi intersit, sed in termino *mandatarium* deleget, aut in scriptis sententiam pro publicata agnoscat, annexa *euentuali* prouocatione ad vlteriorem defensionem: 2) inseri saluo conducto petat clausulam, formulæ in fine huius §. relatæ addendam: *und er solches abzulehnen nicht vermag*, quam tamen non facilius obtinebit, ac quidem illam, cuius meminit GRANZ. C. VI. *m.* II. *f* I *art.* III. *n.* LXXV. *conf.* LYNK *dec.* DCCCLIV.

§. CLX.

Eo impetrato, iudicio se sistere.

Denique quum saluus conductus sub ea conditione detur, vt reus *iudicio* competenti sese sistat, (§. CLII. 4.) sequitur, 1) vt, quoties iudici æquum visum fuerit, & citatio *arctatoria* aduersus reum emanauerit, hic *præsens* comparere debeat, imprimis ad depositionem *summariam*, *responsionem* ad articulos, *confrontationem*: LVDOV. *cit. l.* §. *XIX* 2) non sufficiat, si in *scriptis* factum enarrare velit, quum hoc modo processus non satis instruatur, & quia inquisitio sententia demum finitur, (Cap. XX. in f.) necesse est, 3) vt in termino

mino publicandæ sententiæ quoque compareat.

§. CLXI.

Iudicis ergo interest, vt huic conditioni satisfaciat reus, ne iudicium fiat elusorium: quem in finem requiritur, 4) vt in casum contumaciæ ad certam summam, de qua iudex ex qualitate personæ, delicti, & indiciorum arbitratur, *fideiussoribus*, vel *pignoribus* depositis, LVDOV. *cit. l. §. XII.* aliquando, si indicia fuerint remota, vel crimen leue, *iuramento* caueat CARPZ. *cit. l. n. CVI. I. P. S. L. I. art. LXI. L. II. art. V.* * Eumque in finem cauere debet fideiussoribus.

* Quondam quantitas *wergeldi* admitti solebat, *L. P. S. L. II. art. X. L. III art. IX. Wichb. art.* XXVII. quæ in tanta pecuniæ penuria sufficiebat, secus ac hodie, CARPZ. *n.* LXXXXII.

§. CLXII.

Sicuti ergo hæc cautio ob imminentem *contumaciam* præstatur, reus vero hanc purgare, in termino publicandæ sententiæ comparere, & sic metum eludendæ sententiæ tollere potest, sequitur, 1) vt fideiussores tunc demum, si hoc *termino* adhuc latitauerit reus, conueniri possint: BRVNN. *cit. l. n. XXIII.* CARPZ. *cit l. n. CXX Ordin. Crim. Boruss. C. VII. §. XVII.* 2) reo autem *comparente*, obligatio fideiussorum finiatur, licet ex carcere postea aufugiat: * CARPZ. *cit. l. inf.* 3) cautio hæc ad *pœ-* Quando hi conueniendi sint, & quatenus.

nam propter delictum dictatam non porrigatur, nec tamen reus 4) in casu contumaciæ ab vlteriori *processu* criminali liberetur, *Landr. L. II. art. IV.* sed vbicunque reperitur, iuste capi possit: 3) quantitas cauta *iudici* inquirenti cedat. *Landr. cit. l.* CARPZ. *cit. l. L. CIX.* In terris hisce, si Princeps reum conduxit, dimidia pars fisco regio, altera dimidia iudici, coram quo inquisitio peracta, cedit. *Ordin. Crim. Boruss. C. VII §. XVII.*

* In alia omnia it MOLLER *semestr. L.* II. C. II. §. I. fideiussoremque tamdiu in nexu esse existimat, donec sententia executioni fuerit data. Verum id non aliter admitti potest, quam si fideiussores *de iudicato solvendo* simul cauerunt.

§. CLXIII.

Quando f. c. finiatur.

Quia denique saluus conductus sub certis tantum *conditionibus* indulgetur, per se fluit, eum his non existentibus, vires suas amittere, reumque *carceribus* mancipandum esse. Euanescit ergo saluus conductus 1) in casibus §. CLIX. relatis: 2) si reus ipse *fidem* datam non seruat: (§. CLXIII. LVDOV. *cit. l* §. 19. 3) *tempore*, quod in eodem præscriptum est, præterfluxo: BRVNN. *cit. l. n. XXII.* 4) si delictum reus sponte sine vlla exceptione *confessus* est: *Ordin. Crim. Boruss. C. VII n. XVI.* LVDOV. *cit. l* § *XVII.* 5) si post eius impetrationem grauissima aduersus reum emergunt *indicia*,

cia, *per se* ad torturam sufficientia, vid. LIPS TULLIANS *Leben und Ubelthaten P. V. p. 119.* non vero 6) si delinquens cum parte læsa super delicto *transegit*. vt recte docet BRUNNEM. *cent. II. Dec. LXXXIV.**

* GRANZ. *cit. l. n.* LXXXII. huc quoque trahit *resolutum ius* dantis, quatenus ex mera *persona*, non intuitu *dignitatis* saluus conductus concessus; de quo casu merito dubito, quia priuato ausu absque autoritate, & qualitate *iudicis* concedi nequit, aut si concessus, *per se* nullus est, adeoque reo, quamdiu superior eius rei notitiam, non accepit, ex accidente tantum hactenus profuit. Idem dicendum, si *sub*- & *obreptitie* impetratus.

CAP. IX.

DE REMEDIIS PRO AVERTENDA INQVISITIONE.

§. CLXIV.

COmparente hoc modo reo, *inquisitio specialis*, aduersus eum decernitur. Hæc vero non minora incommoda coniuncta habet, ac quidem ipsa *incarceratio*. Inde sicuti *saluo conductu* aduersus hanc sibi prospicere solet reus, ita quoque similis præcautio respectu inquisitionis adhibenda. Vnde ad varia media vulgo recurrunt, nimirum I) ad DEFENSIONEM PRO AVERTENDA, II.) CON-

Varia media pro inquisitione auertenda.

CONTVMACIAM REI, III) OBLATIONEM AD POENAM, vel IIII) IVRAMENTVM PVRGATORIVM, V) PROVOCATIONEM EX LEGE DIFFAMARI. VI) RESPONSIONEM AD CERTA PVNCTA, VII) ABOLITIONEM. De singulis speciatim agendum erit.

§. CLXV.

Eorum fundamentum.

Omnia ista remedia dicuntur vnum eundemque finem habere, liberationem nimirum a *responsione ad articulos inquisitionales*, h. e. ab inquisitione speciali, atque ex vno eodemque fundamento vsurpantur, quod collocant in *fama*, qua male audire dicuntur, qui ad hosce articulos examinati fuerunt, vt innuit ordin. polit. Saxon. *de An. MDCXII. tit. von Justitien-Sachen §. Dann obwohl art CCXVIII. C. C. C.* CARPZ. *qu. CVII. n. XIX.* MVND. *vol. I. consf. XX n. XXXII.* COTHM. *V. III. R. XXX. n. XV.*

§ CLXVI.

1) defensio.

Et I. quidem huc pertinet DEFENSIO PRO AVERTENDA INQVISITIONE SPECIALI, qua criminis reus, mediante legitima deductione, instar exceptionis, *litis ingressum impedientis*, docet, innocentem se esse, inquisitionemque in praesenti casu aduersus se locum habere non posse. Ita vero eundem, immo multo maio-

maiorem *fauorem* habere debet, quam defensio *principalis*, de qua infra *spec. cap.* agendum erit. Interim non desunt, qui haud æquo de ea sentiunt iudicio. LYNK. *resp. CXCIX. & resol. CLXXXXIII.*

§. CLXVII.

Peragit autem hoc reus, ostendendo 1) incertitudinem *corporis delicti*: *art. VI. C.C.C.* 2) elidendo *indicia* aduersus se delata: LVD. *proc. crim. c. VI. §. VI.* 3) demonstrando, criminis qualitatem inquisitione *speciali* non esse dignam: *ibid* denique 4) impugnando ipsum *processum* incongruum, ineptum, iniustum: MEV. *P VI. dec. CCLIII.* tandem 5) probando innocentiam per exceptionem *peremtoriam* in continenti liquidam. *Diss. nt.* CARPZ. *qu. CXV. num XXV.* * Eius capita.

* Fundamentum *sententiæ Carpzovianæ*, quamuis plerique faciunt, a rationibus processus *ordinarii* desumtum, his non aduersatur; quin immo vbique, etiam in caussis ciuilibus, exceptiones peremtoriæ, si in *continenti* liquidæ, admittuntur. Quod cum rarissime fiat, euenit, vt in dubio reus ad articulos respondere cogatur, quod etiam iniungit *Ord. Crim. Boruss C. III. §.* XXXIV.

§. CLXVIII.

Quum itaque *innocentiam* rei pro scopo habeat, (§. CLXVI.) de hac vero iudex *ex officio* sollicitus esse debeat, *art. XLVII. C.C.C.* reique pariter, ac publicum in- Ordinarie concedenda est etiam ex officio.

interesse postulet, vt sine læsione *existimationis*, & longa inquisitionis mora de hac constet, (§. CLXV.) consequitur, 1) vt ante responsionem ad articulos inquisitionales non facile deneganda sit LVDOV. *cit. l. c. IV. §. IV.* * adeo, vt pater, eam loco filii absentis petens, admittatur, BERG. *R. CXLVII.* 2) aliquando ex officio instruenda: imprimis si ad auertendam *torturam* tendit, BEYER *ad art. XXVIII. inf.* MANZ. *ad art. XLVII n. XVI.* vid. tamen KRESS. *ad art. XLV. §. III. not. III.* 3) ad fatalia stricte non alliganda, & sic post effluxum terminum admittenda sit. BERGER. *El. crim. suppl. P. I obs. L.*

* Ita vero corruunt rationes LYNKERI *Resol. CXCIII.* 1) quod reo satis consulatur per defensionem *post responsionem* ad articulos: 2) quod naturæ inquisitionis, quæ in *celeritate* consistit, aduersetur.

§. CLXIX.

Sub quibus conditionibus.

Quandoquidem porro sola innocentiæ allegatio reo, cui maligna ex *indiciis* obstat præsumtio, non prodest, sed *probabilibus* coniecturis, & argumentis elisiuis subnixa esse debet, sequitur, 1) vt absque his defensio præsens locum sibi non vindicet: LYNK. *Resp.* CXCIIX. *n.* XXII. 2) difficulter vlterior indulgenda sit, in quo a defensione *principali* differt: BERG. *El. crim. suppl. II. p. 43.* 3) econtra non admitti debeat ob concursum indiciorum *grauissimorum:*

rum: LVDOV. *cit. l. §. IV.* MEV. *P. VI. dec. CCLIII. n. VII.* de quibus vel iudex ipse, vel extraneus iudicat. LVDOV. *cit l. art. VII. C. C. C.* Atque ita recte monet KRESS *ad art. VI C. C. C. §. XV.* cauendum esse, ne petitio rei sit nimis *matura*, dum iudex adhuc occupatur in examine testium summario, & inquisitione generali *

* Ad hanc vero rei examen *summarium* quoque pertinet, quod necessario subire iste debet, antequam ad hanc defensionem admittatur, nec, eius capita antea secum communicari, petere potest, vti quidem censuisse videtur ILL. WERNHER *P. V Obs. LXII.* Distinguit equidem HEILS *de proc. inq. C. I. p* 36. inter illud examen, quo reus tanquam *testis* super circumstantiis constituitur, & id, quo is tanquam *reus principalis* factum summarie referre cogitur. Verum nulla ratio apparet, cur haec diuidenda, & posterior species a reo declinanda sit, quum sufficiat, quod eff.ctus (§. CLXXX.) enarratos coniunctos non habeat.

§. CLXX.

Sicuti vero obligatio ad *finem* obligat etiam ad *media*, pro fine consequendo necessaria; ita necesse est, 1) vt defensori copia cum reo captiuo colloquendi non sit praescindenda: (§. CXLVIII.) CRAVETTA *consf. XXXV.* 2) copia indiciorum vna cum actis ipsi communicanda in loco iudicii: *C. 24. X. de accus.* BARTH. *Hodog forens p. 890. Ordin. Crim. Boruss. C. III. §. XXIV.* Ex mediis.

P quan-

quanquam plerique interpretes in diuersa abeant, ex rationibus parum concludentibus.*

* Sunt, qui hanc actorum perlustrationem *in totum* reprobant. LVDOV. *cit. l.* BRVNN. *pr. inq. C. VIII. m. I. n. LXXV.* Alii hunc rigorem ad eum casum restringunt, vbi reus innocentiam probare, non vero, quum declinationem *iudicii*, vel *inquisitionis* obtinere intendit. MEV. *P. VI dec CCLV.* & *CCXCI.* CARPZ. *qu. CXV. n. XXV.* Alii copiam indiciorum tunc demum concedunt, si delictum ipsum est *difficilis* probationis. BERG. *El. crim. pag.* 341. Verum omnes hæ doctrinæ recte perpensæ fundamento genuino destituuntur. WILDVOGEL *resp. CCXCVI. n. V.* Nam *proximum* istius defensionis fundamentum adeo *vniuersale* est, vt omnes omnino restrictiones excludat, & quem hic crepant *abusum*, hunc prudens arbitrium, ac exactum examen iudicii pessat. Ne dicam, alias innocentissimum inquisitionis laqueis irretiri posse, quod præiudicium, quo grauius est, eo diligentius, ne præter meritum alicui noceat, præcauendum.

§. CLXXI.

Quaenam refutari possit?

Quandoquidem vero processus criminalis vel *accusatorius* vel *inquisitorius* est, (§. LXXVII.) ita quidem, vt in illo accusator, & reus inter se disputent, (§. LXXXIII. 2.) in hoc vero reus sine *contradictore* caussam agat: (§. LXXXIX. 3.) sine mora ratio reddi potest, cur in illo defensio

hac

hæc fiscali ad refutationem communicetur, LYNK. *resol. cit. l. & resp. CCLXIV.* in hoc vero iudici integrum non sit, notis marginalibus, vel alio modo in scriptis illam confutare, LVDOV. *cit l. §. VIII.* conf. BERGER *El. crim suppl II p. 481* sed simpliciter obligetur decisioni *iudicis*, a quo de ipsa qualitate defensionis iudicandum est, eam relinquere.

§. CLXXII.

Quanquam autem vtplurimum hac defensione inquisitio *specialis* auertitur, non tamen propterea ad hanc restringenda est. Vnde quoque datur defensio pro *auertenda confrontatione*, *tortura &c.* vulgo tamen & hæc, *die haupt*-defension vocari solet, de qua infra. Datus quoque defensio pro auertenda tortura.

§. CLXXIII.

Diuersa species declinandæ inquisitionis collocatur II. in CONTVMACIA REI, qua *fama* eius consuli putant, quoties vel spes non est, inquisitionem ex hac defensione remissum iri, vel etiam sententia *condemnatoria* iam subsecuta, ne saltim ad articulos inquisitionales respondisse videatur. BEYER *ad art. VI. pos. VII.* BARTH. *de commin. sub pœn. conf. C. II. §. VI.* ILL. WERNH. *vol. V. P. VIII. obs. XCV.* Sicuti vero contumax pro confesso declarari potest, ficta autem confessio infamiam delicto cohærentem non tollit; * ita non ad- 2) Contumacia rei.

paret, quale commodum reus ex vsu huius cautelæ ſperare poſſit. Plane *præſentibus* huiusmodi contumacia eo magis nocet, quo certius eſt, eosdem *carcere*, vel *equulei* cruciatibus ad reſpondendum cogi poſſe. BRVNN. *de proc. inq. C. VIII. m. I. n. LXXIX.* Vnde ſi vera foret cautela tantum ad reos *abſentes* reſtringi deberet.

* Ita quidem BARTH *cit. l.* & BERG. *reſp. IX. P. II.* quo poſito non poteſt non illa cautela ſpeciem veri habere: ſed contrarium docuit Dn. PARENS *de contum. non reſpond. C. II. §. III.* quum etiam *ficta confeſſio* infamiam inferat. *l. 4. §. f. de his qui not. inf.*

§. CLXXIV.

3) Oblatio ad pœnam pecuniariam, vel 4) ad iuramentum purgatorium.

III. Huc referunt, quando reus ante reſponſionem ad articulos inquiſitionales ſe ſtatim ad POENAM PECVNIARIAM, vel IV. ad IVRAMENTVM PVRGATORIVM offert, quanquam vtrumque ſæpius in ipſa defenſione pro auertenda fieri ſoleat. THÖNNIK. *aduoc. prud. crim. C. IX. n. XII.* BEYER *cit. l. poſ. VIII.* Vtrumque medium ſuo modo probatum eſt, & imprimis ad *officium iudicis* pertinet, etiamſi partes id non urſerint, nec defenſione innocentiam deduxerint. BERG. *El. crim. p. 203. & 494.*

§. CLXXV.

Quando

Quum autem iudex non ſit arbiter, ſed mini-

minister legum, consequenter nec *ordinem* processus turbare, nec pœnam in iure determinatam *remittere*, aut *commutare* queat: (*Sect. II. Cap. I.* IDEM *cit l. suppl. II. p. 453.* CARPZ. *qu. CXLVIII. n. XXII.* palam est, non aliter ad hoc medium confugiendum esse, quam si 1) respectus *personarum* id suadet: 2) ex *indiciis* allatis adparet, aliam sententiam nec post responsionem ad articulos sperari posse. hæc remedia locum habeant?

§. CLXXVI.

Non absimilis his videtur V. PROVOCATIO EX LEGE DIFFAMARI, qua criminis rei defatigare intendunt accusatores, vt accusatione derelicta, inquisitionem, & pœnam effugiant, quasi hæc sit remedium *subsidiarium*, & simpliciter, quoties accusatio locum habere potest, reiiciatur. COLER. *dec. CCLXIII.* RICHT. *P. I. dec. f.* OLDEK. *contra Carpz dec. I. q. III.* Verum sicuti accusatore desistente, iudici *ex officio* procedenti non præiudicatur, sed hic inquirere tenetur; (§. LXXXIV.) ita quoque hanc cautelam *inanem* esse, merito iudicant CARPZ. *proc. tit. XX. art. II. n. XLVIII. & dec. CLXXXII* BERG. *El. crim. suppl. II. obs. XXIX.* LYNK. *dec. MCLXXXV. resol. LXIII. resp. CLXXXIII. n. LXXXII.* 5) Prouocatio ex lege diffamari.

§. CLXXVII.

6) Responsio ad certa puncta. Nouam effinxerunt VI. medelam, ad famam reorum conseruandam, contra inquisitionem specialem ICti Lipsienses, inter *responsionem summariam*, & *ad articulos*, tertiam speciem substituentes, nempe RESPONSIONEM AD CERTA PVNCTA, quam tamen magis ratione, quam lege scripta munitam esse confitetur BERGER *cit. l. p. 210.* Conf. HEILS *proc. inq. C. I. §. XI.* LEYSER *sp. DLXIX. n. XXVIII.*

§. CLXXVIII.

7) Abolitio. Omnes species enarratæ ad forum *iustitiæ* pertinent. Addi quoque VII. potest alia e fonte *gratiæ* haurienda: intelligo ABOLITIONEM aduersus inquisitionem ex iusta caussa impetratam. SCHILT. *Ex. XLIX n. CLIV.* MAVRIT. *de abol. th. XLVI. & LII.* BERGER *cit. l. p. 213. & suppl. XI p. 177.* De ea pluribus infra (cap. XX.)

CAP X.
DE INQVISITIONE SPECIALI.

§. CLXXIX.

Inquisitio specialis quando incipiat? QVoties de corpore delicti constat, & aduersus certam personam * pen-

pendente inquisitione generali emergunt indicia, quae elidi remediis *cap. praeced.* relatis non potuerunt, subsequitur INQVISITIO SPECIALIS, quae stricte loquendo demum incipit a *responsione ad articulos inquisitionales.* Alii tamen eius initium ab *incarceratione;* alii iterum a *summario examine* petunt. HEILS *cit. l. C. I. s. XI.* GRANZ. *cit. l. C. IV. m. II. s. I. n. VI.*

* Quia vero saepius de hac nulla coniectura capi potest, etsi de *corpore delicti* constet; per accidens euenire potest, vt ad *specialem* inquisitionem non descendatur. BEYER *art. VI. pos. XII.*

§. CLXXX.

Simulac ad hanc progrediendum est, 1) reus nomen *inquisiti* sortitur, qui antea *inculpatus*, vel *denunciatus* audiebat, 2) ab officio, quod gerit, *publico* suspenditur: 3) a collegiis *opificum*, nouis honoribus, atque consortio honestorum virorum tantisper excluditur, donec innocentiam purgauerit. *l vn C. de reis postul.* LYNK. *resp. CLXXXV. num. XXVI* WILDVOGEL *resp. LIV. n. VI & resp CLXXXII. in f.* a LEYSER *sp. LII. num VI.* Taceo alia incommoda singularia, quae hinc inde in variis prouinciis ab his subeunda, qui ad articulos responderunt *. Atque inde est, quod huiuscemodi inquisitio *famam* reorum valde sugillet. BEYER *ad art. VI. C. C. C.*

Praeiudicium reo inde imminens.

*Sic

* Sic ex actis didici, in *ducatu Altenburgi o*, quoties, qui ad articulos respondit, licet mediante iuramento absolutus sit, peccatum confitetur confessionario, id e suggestu publice esse manifestandum, quod ipsum non potest non insignem alicui maculam inurere.

§. CLXXXI.

Contra quas personas, & in quibus delictis locum habeat.

Inde vero consequitur, 1) vt facilius aduersus *abiectæ* conditionis, quam *bonæ existimationis* personas locum habeat: GRANZ. *cit. l. n. XIII* HORN *Class. XV. resp LXXXIII. n. III. seq.* HERT. *resp. MXXXII.* 2) restringenda sit ad delicta *grauiora*, quibus saltim pœna *criminalis* imminet, *art. XI. C. C. C.* quod & Germanorum veterum moribus consentaneum esse, probat KRESS *ad art. VI. § VII. n. II.* (§. LXXXII.) hinc 3) in leuioribus sufficiat *summaria perscrutatio.* (§. LXXXVII.) LYNK. *dec. CCCXXVII.*

§. CLXXXII.

Constare debet de corpore delicti, & indiciis.

Porro inde est, 4) quod ante omnia de *corpore delicti* pro diuersa criminum natura verisimiliter constare, (§. XCVII.) & 5) reus concludentibus *indiciis* grauatus esse debeat: quæ, quia ex fine, in quem adhibentur, determinationem suam accipiunt, (§. LXIV. 4.) CARPZ. *qu. CVIII.* saltim *grauiora*, quam ad inquisitionem *generalem*, leuiora, ac ad *torturam* requiruntur, esse debent, * & quia eorum singu-

singula ad certas regulas reduci nequeunt, (§. CVII.) plerumque *arbitrio* iudicis ** subiacent. Agit de illis GRANZ. *cit. l.*

* Non ergo hic præcise ad illa recurrendum, quæ *torturæ* ex mente Carolinæ respondent, ceu existimauit GRANZ. *cit. l.* quum examen ad articulos sæpe sola *territio*, vel *purgatorium iura mentum* sequatur.

** Inquirentis, vel extranei. *art. VII. C. C. C.* Neque enim hunc in finem transmissio actorum est *necessitatis*, vtiquidem, si de tortura agitur, iuris est; Cl. KRESS *ad cit. art. §. II.* licet in Saxonia aliud obtineat. CARPZ. *qu CVII. n. XXI.* BERG. *cit. l. suppl. III. obs. CXCIII.*

§. CLXXXIII.

Quia vero examen ad articulos, a quo initium cepit, (§. CLXXIX) est potior pars totius processus criminalis, non dubitandum, quin illud 1) præsente *iudice* competente, *scabinis*, & *actuario* aggrediendum sit in loco iudicii: *art. CLXXXI. C. C. C. Ill.* WERNHER. *P. X. obs. XCI.* (§. LXIII. 1.) illorum officium 2) postulet, vt eum in finem *articulos* inquisitionales exacte conficiant, totumque examen dirigant. **Dirigitur hæc inquisitio a iudice.**

§. CLXXXIV.

Ipsum examen, quod per articulos fit, ad duplicem finem tendit 1) vt eo certius criminis *veritas* ex circumstantiis inuestigetur, aut 2) rei *innocentia* clare innotescat, **Ad quid tendat examen ad articulos.**

Q §. CLXXXV.

§. CLXXXV.

Officium iudicis circa illud.

Ex his consequitur. 1) reum illud subire debere, si vel maxime iam *summarie* respondit, BEYER *ad art. VI. pos. VI.* vel 2) crimen iam *confessus* est; CARPZ. *qu. CXIII. n XXI.* SCHILT. *Ex XLIX. num. LXXII.* 3) ipsos articulos reo antea non *communicandos*: LVDOV. *cit. l.* §. *VII.* multo minus eum 4) ante examen ad iuramentum de *veritate* dicenda admittendum, aut illo finito, hoc exigendum: IDEM *cit. l.* §. *XV. XIX. Ord Crim. Boruss. C. IV.* §. *XIV.* 5) a reo præsente & quidem *oretenus* illud subeundum, * nec illi hunc in finem *curatorem*, aut defensorem adiungendum: LYNK. *resol. CCCCXXVII.* WILDV. *resp. CCXX. n. XIII. Ordin. Crim. Boruss. cit. l.* §. *XIII* 6) reum *placide*, & sine concussione examinandum: *O. C. B. cit. l.* §. *XI.* 7) ab omnibus *dolosis* persuasionibus & promissionibus, sub spe mitigandæ pœnæ factis, abstinendum: *O. C. B. cit. l.* §. *XVI.* BEYER. *ad art. XLV. pos.* X. STRYK *de salut. publ. c. XI. n. CXXII.* LVDOV. *cit. l. c. V.* §. *IX.* WERTH. *P. III. obs. CX.* LIEGL. *dicast. concl. XXIX. n.* X. 8) dolum *bonum* tamen aliquando recte adhibendum: CARPZ. *qu. CXIII. n. XXXVIII.* 9) in ipso examine ad statum *animi* inquisiti, tremorem, pallorem, peruicaciam, respiciendum: *arg. art.* LXXI.

LXXI. C.C.C. CICERO *in Catilin. III.* 10) responsionem eiusdem cum omnibus hisce circumstantiis *ipsissimis verbis*, quibus ille locutus est, ab actuario fideliter adnotandam: *art. CLXXXI. C. C. C. seqq* illam 11) examine finito reo *praelegendam*, vt errorem quomodocunque commissum corrigat: BRVNN. *cit. l. C.VIII. m. I. n. XCVI.* 12) in *veritatem* confessionis inquirendum: *art. LIV. LV. C.C.C.* LVDOV. *cit. l. §. XCVII.* 13) ob *noua* indicia examen repetendum: CARPZ. *qu. CXIII. num. XLIII.* 14) sententiam iam latam eum in finem *aliquando* supprimendam: LVDOV. *cit. l. §. XIX.* LYNK. *ref. CCLXXVI.* 15) reum contumacem, vel effugia quaerentem, per *torturam* ad responsionem adigendum: CARPZ. *cit. l. n. LVI.* BRVNN. *einleit. zum peinlichen proc. C. IV. §. VI.* 16) surditiem, vel furorem simulantem, & sic contumacem antequam ad responsionem adigatur a *medicis* explorandum esse. *Ord. Crim. Boruss. cit. l. §. XVI.*

* Dummodo loqui possit. Neque tamen ideo, quod mutus est, ab hoc examine liberatur, sed a iudice opera danda, vt reus per signa, ac interpretem mentem suam declaret, vt factum in notabili casu, de quo consulti, olim respondimus vid. KRESS *vom recht der taub und stumm gebohrnen.*

§. CLXXXVI.

Vt autem per articulos inquisitionales **Quomodo articu-**

 finis

li concipiendi? finis duplex (§. CLXXXVI.) obtineatur, necesse est, 1) vt hi *interrogatoriis* formulis, BRVNNEM. *de proc. inq. c. VIII. m. I. n. XXXIV.* 2) de potioribus *circumstantiis* concipiantur, dummodo aliquid ad probandum crimen conferant, quod exemplo absurdæ inquisitionis contra fugas illustrat B. THOMASIVS *in den iuristischen handeln P. II. p. 314.* 3) ad socios dirigantur, quatenus crimen plerumque, cum sociis committi solet, *Ord. Crim. Boruss. cit. l. §. X.* 4) singuli non plures, quam *vnam* circumstantiam contineant: 5) nulla circumstantia in illis reo *suggeratur*: * *art. LVI. C. C. C.* CARPZ. *cit. l. vid. tamen* KAYS. *pr. crim. p. 367. Ord. Crim. Boruss. cit. l. §. IV. de* COCCEI *de iure suggest.* 6) simul ad *defensionis* momenta dirigantur: *art. LVII. C. C. C. Ord. Crim. Boruss. cit. l. §. IX.* 7) *clare* atque rotunde conficiantur: addantur quoque 8) specialibus articulis *generales*, quibus in vitæ conditionem, ætatem, nomen inquiritur. *Ord. Crim. Boruss. cit l. §. III.*

* Alias non constat, vtrum reus ex perturbatione animi, an deliberato omnia, & singula membra articuli affirmauerit, vel negauerit? Proinde non admittendum est interrogatorium: *Ob inquisit nicht den anfang zu der schlägerey gemacht und am 4ten* Ian. Sempronium *mit einem messer ermordet?* Aliquando tamen, si contumacia rei in

in supprimendis veris circumstantiis a testibus comprobatis adparet, expedit ipsi, eas in examine suggere.

§. CLXXXVII.

Denique quia inquisitio generalis est *fundamentum* specialis, (§. XCV.) 9) consequitur, vt articuli ex circumstantiis inquisitionis *generalis* hauriendi sint, quatenus ad criminationem praesentem quid conferunt. Quae huc pertinent, ad illas 10) examen non est dirigendum: *art. XX. C. C. C.* adeo vt nec iudici permissum sit, articulis *diuersa* crimina, quorum nulla apparent indicia, comprehendere, CARPZ. *cit. l. num. XXV.* bene tamen 11) aliquando ex responsionibus rei *noua* interrogatoria prioribus addere. *Ord. Crim. Boruss. cit. l. §. VI.*

Vnde hauriendi sint articuli?

CAP. XI.

DE

BROBATIONE CRIMINVM.

§. CLXXXVIII.

SEquuntur reliquae partes inquisitionis *specialis*, quas inter, reo ad articulos *temere* delictum vel in totum, vel in tantum negante, PROBATIO, criminis primum locum tenet, quae *est actus iudicialis, quo iudici inquirenti de veritate de-lícti*

Sequitur probatio criminum.

Quid, & cur adhibeatur?

licti a reo commissi plena sit fides. Vbi autem hoc modo de ista veritate delicti constat, *pœna* criminalis eidem a legibus imposita non potest non locum habere. *art. XXII LXIX. C. C. C.*

§. CLXXXIX.

Vbique debet esse, Suscipitur ergo probatio omnium criminum propter *pœnam*, (§. CLXXXVIII.) quæ, quia reo summum præiudicium, infert, simul tamen ad conseruandum *salutem* publicam, quæ suprema lex est, multum confert, inde circa hoc caput *duæ* propositiones notandæ: 1) probationem debere esse *luce meridiana* clari rem: *l. 16. C. de pœn. l. f. C. de prob. l. f. C. si ex fals. instr.* 2) formam eiusdem ad *apices* processus ciuilis non adstringi.

§. CXC.

1) luce meridiana clarior. Ex illa fluit 1) pœnam determinatam in delictis locum non habere, quamdiu aliquod *dubium* circa crimen superest, sed potius 2) hoc casu ad *torturam*, vel aliud eruendæ *veritatis* remedium confugiendum esse: *art. XVI. C. C. C.* 3) suppleri hic non posse semiplenam probationem *iuramento.* * STRVV. *Ex. XVII. th. XLIII.* SETSER. *de iuram. L. IV. cap. XV. n. VIII.* MASCARD. *vol. II concl. DCCCIXV. n. XXIV.* 4) plenam probandi vim nullam *indiciis*, & præsumtionibus inesse: *art. XXII. C. C. C. l. 5. de pœn.* GOMEZ. *L. III.* *res.*

ref. c. XII. n. XXV. 5) plures *imperfectae* probationes coniunctim sumtas huc non pertinere: KRESS *ad art. XXVII.* 6) quo *grauior* pœna imminet, eo *fortiorem* probationem desiderari *Aut. caut. crim. dub. XXXVII.* COTHM. *vol. I. resol. XAIX. n.* CCCLXXXIV. KRESS *ad art.* CLXXIV.

* Vnde falsum est axioma vulgare: *in criminalibus suppletorium iuramentum non admitti.* Nam vtique admittitur intuitu rei, qui innocentiam, exceptione opposita, *semiplene* probauit, quo casu pronunciari solet: *Würde inquisit vermittelst eydes erhalten, und, daß er seinen leib und leben auf keine andere weiß retten können* in supplementum *schwehren &c.*

§. CXCI.

Ex posteriori vero consequitur, 1) non dari in criminalibus terminum probatorium *peremtorium*: 2) etiam post rotuli publicationem *repetitum* examen admitti. LUDOV. *pr. crim. C. VI. §. XXVII.* CARPZ. *qu. CXIV. num. XIII.* BRUNN. *proc. inq. c. XIII. m. II. n.* LXXXIV. 2) nullo termino inclusa.

§ CXCII.

Prout autem processus criminalis est vel *accusatorius*, vel *inquisitorius*, (§. LXXVII.) ille vero, non hic, delatione accusatoris, & executione constat; (§. LXXVIII.) ita quoque priori casu *accusator*, vel fiscalis, hic vero ipse *iudex*, non denuncians, si quis adest, de mediis reum conuincendi Quis probet?

ex.

ex officio follicitus esse debet, *art.* LXI. CCXIV. *C. C. C.* quamuis, quia omnis processus criminalis a iudice dirigendus est, (§. LXXVIII. vbique circa hoc caput huic suprema *inspectio* incumbat. *art.* CLXXXI. *C. C. C.*

§. CXCIII.

Media probandi sunt vel

Ipsa media, quibus de *veritate* criminis constat, sunt varia: alia maioribus nostris placuerunt; apud nos tamen *reprobantur*: alia legibus & moribus nostris sunt *conuenientissima*.

§. CXCIV.

reprobata.

Illuc refero probationes, quae *vulgares* vocantur, seu *ordalia*, quibus Deus veritatem manifestare quondam credebatur. Eius generis est 1) *Duellum*, seu iudicium *campionum*, quo armis, & victoria conuincebatur reus, *Landr. L. II. art.* XII. *spec. Sueu. c.* CLXVII. cuius leges referuntur in *spec. Sax. L. I. art.* LXIII. *spec. Sueu. c.* CLXX. LEHMAN. *chron. Spirens. L. II. c.* XXX. quod variis constitutionibus ecclesiasticis reprobatum. GONZAL. *ad lib. 5. decret. tit.* XXXV. GERHARDT *de iud duellic.* 2) probatio per *ferrum candens*, vel *vomeres ignitos*. Du FRESNE *voce*: *Lada.* LEIBNIZ. *rer. Brunsu. tom. III. p.* 437. *n. LIII.* CALVOER *in Saxon. gentil. & christ. p.* 178. 3) per *aquam calidam*, & *frigidam.* * *S. P. S. L. I. art.* XXXIX. sub for-

formulis solennibus, quas recitant LINDENBROG. *p.* 1299. BALVZ. *T. II. capit. p.* 639. *&* Dn. PARENS *T. V. Iur. eccles. L. V. tit.* XXXV. §. XIV. 4) per *crucem.* GRETSERVS *de S. cruce* L. XI. *c.* XXI. MARTENE *tom. III. antiq eccl. ritib. L. III. c. VII. p.* 457. LIPSIVS *de cruce.* Sed in describendo hoc ordalii genere non conueniunt interpretes, vt patet ex iis, quæ refert BECHMAN *de iud Dei c. V. §. III.* Aliter id depingit MARTENE *T. III. de ant. eccl. ritib. l. III. c. VII. p. 457 aliter* GONZALEZ *ad c. 5. X. de frig. n. XI.* BALVZ. *T. II. capitul. p.* 1153. 5) per *eucharistiam.* SCHMID *spec. diss.* 6) per *offam iudicialem.* DU FRESNE *voce: Corsned.* 7) per *cruentationem:* MVLLER *de iure feretri.* FELTMAN *de cad. insp C. LIX.* 8) per *sortes.* SICCAM. *ad LL. Fris. p.* 67. *ex edit.* GAERTNERI. Huc etiam 9) pertinet *das besiebnen, die rechte schuld, der wahre schub, Spec. Suev. c. CLXII. Act. Lind. p* 953. GOLDAST. *Reichs-Satz. P. II. p* 197. non vero, vti DATT. *de P. P. c. I. das beniisten.* THOM. *de occas. & int. Const. Crim. Carol. p.* 19. Singulas species sub examen vocat BECHMAN. *de iud. Dei.* SCHOTTEL. *cum additionatore de singul. in Germ. iurib.* HACHENBERG *in Germ. med. p.* 59. *seq.*

* Nominatim probatio per aquam frigidam species antiquissimi ordalii est, cuius iam

PLINIVS *H N. L. VII. c. II. mentionem fecit.* A Romanis penetrauit in Germaniam, & non certis tantum delictis propria, sed ad instar probationis *communis* iudiciis inseruiit, vt de *Suecis* testis est LOCCEN. *L. II. c. IV.* Sequioribus temporibus vero hæc exploratio fere *magiæ* propria facta. vid. IAC. RICKII. HERMAN. NEVWALDII Tractatus, nec non GVIL. ADOLPH. SCRIBON. *epist. de exam. sagar super aqu. frig. conicct.* Tandem ex quo puriores, & saniores doctrinæ tenebras superstitionum discellere cœperunt, sensim in desuetudinem abiit. BERG. *El. crim. P. II. obs. CXXXVIII.* Quo tempore in ducatu *Mecklenburgico* desierit docet WESTPHAL. *doc. ned. Mecklenb. p. 155.* Huic similis est illa per *pendus* suscepta, qua nuper in Hungaria quosdam conuictos ad rogum damnauerunt, vt ex nouellis Viennensibus, Anni MDCCXXVIII. didici. Clausulam *concernentem* ex ipsis nouellis prælo subiici nuper curauit Dn. PARENS *in T. V. iur. Eccles. L. V. tit. XXXV. §. XVII.* Meminit quoque probationis per *stateram* susceptæ HOTTOM. *diss. feud. C. XLIV.*

§. CXCV.

Probata 1) conuictio per testes 2) confessio, quarum alterutra sufficit.

Huc vero pertinent sola probatio per TESTES, & CONFESSIO rei propria. *art. XX. C. C. C.* Vtraque species ad imponendam pœnam promeritam *coniunctim* non requiritur, sed *alterutra* sufficit *cit. l. & art. LXIX. C. C. C.* * consequenter sicuti reo per testes conuicto, frustra de eius confessione laboratur; ** *cit. art. LXIX.* (quicquid dicat MOLLER. *L. IV. semestr. C. XXXIII.*

num.

num. III. propter *art. XVI. C C C.* quem ab omni contradictionis nota liberat KRESSIVS *in comment. ad eund.*) ita vice versa aduersus reum confessum testimoniis non est opus. *l. 16. C. de pæn. Can 2. C. II. qu. I. art. LXII. LXVII.* a *C. C C. C.* Atque hæc media sunt *ordinaria.* De *extraordinariis*, & subsidiariis infra *C. XII.*

* Alicubi tamen conuictos ante confessionem quondam in Germania non fuisse condemnatos, patet ex *art LXXXI. Const. Crim. Bamb.* & querelis BODIN. *dæmon. L IV. c. II.* quemadmodum vice versa alicubi confessos non condemnarunt, antequam conuictio, *durch das beschreien*, accederet. KIRCHOES. *P. I. C. VI. ab init.* LÜNIO *Reichs-Archiv T. VI. p.* 268.

** Excipiunt vulgo crimina facti *transeuntis*, quod in his solis testimoniis cui lentia criminis non satis demonstrari possit, & sic præterea *confessio* requiratur. KRESS *art.* XXII. *§. I. num. II.*

§. CXCVI.

Et quidem probationem per TESTES quod concernit, tenendum, eam demum pro luce meridiana clariore haberi, & ad pœnam sufficere, quæ perficitur 1) testibus minimum *duobus*, * *art. LXVII. C. C. C.* 2) omni *exceptione* maioribus, *art. LXVI.* 3) *iureiurando* corporali ante omnia obstrictis, *c. 1. & 5. X. de prob.* 4) de ipso, *actu* immediato criminis, *von der hauptsache der missethat art.* XXII. I. XXX. & quidem 5) ex sufficienti ra-

Requisita 1) conuictionis per testes.

ratione scientiæ deponentibus *art. LXV. C. C. C.* Ita vero patet, hanc probationis speciem sæpe pluribus difficultatibus implicari.

* Quondam inter Germanos magis numerabantur, quam ponderabantur testimonia, actorque & reus inuicem certabant, vt, qui *maiorem* numerum produceret, alterum vinceret. *LL. Frision. tit. II. §. II.* GAERTN. *ad LL. Saxon. p.* 62. Eodem pertinent Capitularia Francorum L.IV.LXXIII. *Quod si ambæ partes testium ita inter se dissenserint, vt nullatenus vna pars alteri cedere velit, eligantur duo ex ipsis, id est, ex vtraque parte vnus qui cum SCVTIS & FVSTIBVS in campo decertent.*

§. CXCVII.

Testes sint duo.

Ex *primo* requisito fluit, 1) *vnum* testem tantum *semiplenam* probationem, & sic saltim indicium inducere. *art.* XXX. (§. CXXIII.) Quumque leges nec personas, nec delicta distinguant, sequitur, 2) nec *principis* testimonium sufficere, VAL. MAX. *L IV. c. I. n.* XI. FAB. *in C. L. IV. tit.* XIV. *def.* LXVII. nec 3) aliud in criminibus *exceptis*, aut *atrocioribus* obtinere: *art.* LXXXII. *C. C. C diss.* ZIERITZ. *ad art.* LXVII. 4) *singularitatem* testium fidem non facere. CLASEN. *ad C. C. C. p.* 127. 285.

§. CXCVIII.

Omni exceptione maiores.

Alterum est, vt sint *omni exceptione maiores*, (§ CXCVI. 2.) quorsum pertinent, qui nullo iure testimonium dicere prohibentur. Prohibentur autem alii *absolute*, alii *secundum*

cundum quid, hoc eſt, reſpectu quarundam perſonarum, vel cauſſarum. Illuc pertinent omnes, qui a ciuilibus cauſſis ſimul excluduntur, veluti impuberes, *l. 19. ff. de teſt.* furioſi, mente capti, *l. 3. §. 5. de teſt. eod.* ſurdi & muti natura tales *c. 3. C. 4. qu. 2 c. 19. X. de accuſ.* CLASEN *ad art.* LXVI. *n. VIII.* infames, *art.* LXVI. viliſſimæ conditionis, publico iudicio damnati, *cit. l. 3.* corrupti, * *art.* LXIV. falſarii, *art.* LXVIII. in ſpecie in *criminalibus* minores XX. annis, ** *l 20. ff. de teſt. Exempl. Conſt. Crim. de Anno* MDXXI. XXIX. *art.* LXIV. *C. C. C. Crim Auſtriac. art.* XIV. confeſſionarii, PINCKELTH. *obſ.* XCIV. BEYER *de ſig. conf. C. III. §. LVIII.* LEYS. *ſpec. CCLXXXIV. n. II.* Iure canonico mulieres, BLVMI. *ad art. XXIII. num. XXIII.* quod praxis non ſequitur. CARPZ. *pr crim. qu. CXIV. num. XL.* SCHILT. *Ex. XLIX. append. n. VI.* bene tamen ius *Wurtenbergicum.* BARDIL. *Ex. XXXIII. th. XX.*

* Id tamen aliunde, quam ex *propria* eorum confeſſione manifeſtum fieri debet, *c.* 10. X. *de teſt.*

** Id ad proceſſum *ordinarium* reſtringit KAYS. *pr. crim. p.* 441. eosque in *inquiſitorio* admittit; ſed ſolida ratione diuerſitatis deſtituitur, quum *lubrico ætatis*, quod fundamentum iſtius iuris eſt, nihil per proceſſus qualitatem decedat. Multo minus

 cit.

cit. l. 20. ad personas testimonium dicere *nolentes* restringenda, volentes vero testes admittendi, vti peruerse eandem explicat ZANG. *de quaest. C. III. n.* XXIX. vid. LEYS. *sp.* CCLXXXIII. *n. V.*

§. CXCIX.

Nec prohibiti.

Horum in censum referendi serui aduersus dominos, *l. 7 C. de test.* libri contra parentes, & contra, *l. 5. C. eod.* aliique sanguine, vel affinitate proximiores, BLVML. *ad art.* XXIII. *n.* XIX. *seq.* ignoti, *art.* LXIII. delatores ipsi, DAMHOVD. *pr. crim C. VI. n. X.* OLDEK. *tit II. obs. XI. n. I.* socii criminis, *l. 11. C. de test.* FRÖLICH *P. I, L. IV. tit. II n. XI.* inimici.*

* Aliud dicendum esse putat FRÖLICH *L. II. P. I. tit XII.* si *tormentis* fuerit roborata eorum depositio, quam sententiam merito vtpote *barbaram* horrent BEYER, & KRESS *ad art. LXV.*

§. CC.

Si vel maxime veritas aliter haberi nequit.

Quia vero hae prohibitiones ex *qualitate* personarum desumtae, illa autem non alteratur, siue delictum fuerit *manifestum*, siue *occultum*, consequitur, vt nullibi plene probent, si vel maxime veritas aliter haberi nequeat. *Ord. Crim Boruss. C. V. §. IV.* LVDOV *pr. crim. c. VI. §. IX.* BEYER *ad art. LXII. pos. X.* CARPZ. *qu. CXIV. n. XXXVII.* Et quia quo grauius ex crimine redundans praeiudicium est, eo *fortior* probatio requiritur, (§. CXC. 6.) euidenter patet

pater, quod inhabiles, ne quidem in *atrocioribus*, reum perfecte conuincant.

§. CCI.

Ex *tertio* requisito, & quia iuramentum pro euidentia probationis necessarium est, (§. CXCVI. 3.) sequitur, 1) *iniuratis* testibus non esse credendum, ne quidem clericis, * *c. 39 X. de test. c. 59. eod.* 2) iusiurandum nec a iudice, nec a partibus *remitti* posse, vti quidem alias in caussis *ciuilibus* iuris est, BRVNN. *I. E. L. III. c. IV. §. XIII* MAVRITIVS *consil. Chiloneus. XIX. num. XVI.* 3) perinde esse, vtrum illud *ante*, an *post* depositionem, reo *praesente*, an *absente*, praestitum sit, quanquam interpretes varie circa hanc thesin sentiunt propter *c. 17. X. de test.* KAYS. *cit. I. p. 443.* MEV. *P. VI. dec CCXCII.* THEOD. *coll. crim. C. VIII. aph. II. n. XXII.* BLVME. *ad art. XLVII. n. VIII. Ord. Crim. Boruss. C. V §. IX.* Iurati.

* Nobilibus in Austria hoc priuilegium dedit LEOPOLDVS, vt sub *sigillo* & *fide* ipsorum depositio admittenda sit in criminalibus. Ipsum priuilegium *Leopoldinum* exhibet GVARIENT. *Cod. Austriac. p. 259.*

§. CCII.

Ex *quarto* requisito fluit, 1) huc non pertinere effata testium de *circumstantiis* criminum: *art. XXIII. C. C. C.* (CXIV. *) *art. VI. C. C. C. I. 1. C.* nec admitti testes, nisi De ipsa delicti substantia.

2)

2) de *veritate*, CARPZ. *cit. l. n. LIX.* & 3) ex *propriis* sensibus deponentes. *art LXV. LXVII. C. C. C.* STRYK. *de iur. sens. diss. III. c. III.* 4) nil tamen releuare testimonium si antea de corpore delicti haud constiterit. *art. VI. C. C. C. l. 1.* (*vbi caus. fisc.* (§. CI.)

§. CCIII.

Ex sufficientibus rationibus deponentes.

Quinti requisiti natura postulat, ne 1) credatur *generalibus*, & vagis depositionibus, GRANZ. *C. V. m. II f. III art. V. num. DCXLVII.* aut 2) effatis *dubiis*, quorsum testimonia surdorum, ac mutorum refero; THEOD. *cit. l p. 529.* nec 3) admittatur qualiscunque allegata ratio, verum, quae ipsam depositionem *probabiliorem*, ac *euidentiorem* reddit, hoc est, quae manifeste *concludit*; cit. art. ibi *gründliche ursache*, vt constet, non vehementi opinione, aut suspicione, quae nonnunquam homines fallit, testem seductum deposuisse, B. BRVNQVEL. *de rat. dict. test.* consequenter 4) reprobetur illud testimonium, de quo ex sensu *corporeo* ratio reddi nequit. STRYK. *de iur. sens. procm. n. XXXVIII LII, Wahrlich von der hexerey p. 46.*

§. CCIV.

Quomodo articuli probatoriales concipiendi.

Ex eodem principio, quod probatio in criminalibus luce meridiana clarior esse debet, (§. CLXXXIX) quoque sequitur, 1) vt ipsum examen testium distincte & sic ad

ad *articulos* probatoriales fieri debeat, 1) hi vero *interrogatiue*, & ad instar articulorum inquisitionalium (§. CLXXXVI.) concipiendi, 3) ad facta *negata, Ord. Crim. Boruss. cit. l. §. V.* 4) & ad requisita §. *anteced.* allata dirigendi, *c. 37. X. de test.* KAYS. *cit. l. p. 445.* 5) aduersario ad danda interrogatoria communicandi sint, *Ord. Crim. Boruss. cit. l. §. VII.* OLDEK. *contra* CARPZ. *dec. I q. V.* MEV. *P. II. dec. CCCXXIX. n.* IX. licet ex praeiudicio processus *inquisitorii* CARPZOVIVS id ad accusatorium restringat.

§. CCV.

Quandoquidem vero iudici inquirenti directorium circa probationem in genere incumbit, (§. CXCII.) circa ipsum examen quoque omnem lapidem mouere debet, vt de *vera* nocentium conuictione constet. Eum in finem necesse est, vt 1) testes legmitie *conuocet*, *l. 1. §. f. de test.* litteris compulsorialibus, vel requisitorialibus, *art.* LXXII. *C. C. C.* 2) contumaces legitimis remediis ad depositionem *cogat*, * *tot. tit. de test cog.* 3) *extra iudicium* non facile examen deleget, *cit. art.* adeoque 4) testes *forenses*, si fieri potest, *ipse* examinet, LVDOV. *cit. C. V. §. XXIX. Ord. Crim. Boruss. cit. l. §. VIII.* 5) testes praecise compareant, nec eorum *scriptis* depositionibus credatur, *l. 3. §. 3. de*

Officium iudicis circa examen.

S *test.*

test. 6) singulos *seorsim* examinet, CLASEN *ad art. LXV.* 7) effata eorum cum omnibus *circumstantiis* circa examen, vultum testium, pallorem, constantiam, actis inseri curet, *art. CLXXXI. C. C. C.* illa 8) legitime *publicet*, *art. LXXIII.* quod in inquisitorio ipsi inspectione actorum perficitur. LVDOV. *cit. l C. V.* §. *penult.*

* Aliquando *tortura*, 1) si veritas aliter haberi nequit, 2 persona vilioris conditionis ist, 3) de dolo aperte ex actis constat, 4) delictum atrox est, LVDOV. *cit. l. C V.* § X. 5) alia media coactiua frustra tentata. TENZEL *de tort. test.* OVAZZ *def reor. XIX.* Interim quemadmodum omne elogium equuleo extortum legitime ratificandum; (§. *CCXXXVII.* 6) ita quoque hoc.

§. CCVI.

Examen testium extraordinarium. Ita suo ordine probatio per testes locum habet. Interim quæ ratio examen testium *extraordinarium* in caussis ciuilibus admittit, eadem quoque docet, illud in criminalibus locum habere posse, vbi sæpe multo *maior* ratio concurrere potest. *c. 5. X. vt lit. non contest. Dn.* PARENS *I. E. T. I. L. II. tit. VI. §. 10.* BERG. *El. proc. tit. XXVII. obs. I. n. III.*

§. CCVII.

2) Confessio. *Alter* modus, quo de criminis veritate constat, est PROPRIA REI CONFESSIO, qua nulla clarior probatio datur, *l. 1. de conf.* consequenter, quantum fieri potest, a iu-

a iudice procuranda eſt. Hanc tamen pœna legibus determinata regulariter non aliter ſubſequitur, quam ſi fuerit, 1) clara, ac euidens: *art. LX.* FRÖLICH *P. I. L. IV. tit. II. §. II.* 2) probabiliter vera: *art. XLVI. LIII. C. C. C.* 3) ſeria: *art. XLVII. XCII.* 4) iudicialis, *art.* XXXI. *XVII. C. C. C.* Plene, ac docte officium iudicis ea in re inſtruit B. HEINECCIUS *de relig. iudicant. circ. reor. confeſſ.*

§. CCVIII.

Quum itaque confeſſio clara ac euidens eſſe debeat, (§. CCVII. 1) ſequitur, vt huc non pertineat 1) *dubia*, * *vaga*, *generalis*, *illatiua*, GUAZZ. *defenſ. reor.* XXXII. *c. I. II.* LYNK. *ad Deſſ. erot. iur. can. p. 81. in f.* multo minus 2) quæ *exceptione* eſt munita, *art.* XLVII. nec 3) *tacita* ex transactione hauſta, licet hæc interuentu iudicis ſit inita, CARPZ. *q.* CXXI. *n. LX. ſeq.* vel 4) *ficta*, quæ ex contumacia rei, ILL. WERNH. *P. VII. obſ.* CXIV. MATTH. *de crim. L.* XLVIII. *tit.* XVI. *C. I. n.* IX. vel impoſſibilitate indicia aduerſa elidendi colligitur, ** FAB. *ad C.* VIII. *tit.* XXIV. *def.* VII. quanquam poſteriorem ſpeciem hic comminiſcatur TABOR. *ad art.* XXII *C. C. C.* §. XII. eſſe debet a) clara.

* Ad hanc claſſem referenda plerumque, quæ fit a ſurdis & mutis ſimul, & qui linguam iudicii non callent, quum rariſſime adſint qui exacte mentem huiusmodi reorum per-

cipere possunt. His ergo praesentibus de certitudine confessionis ad eff ctum condemnationis no i dubitandum. Sic delinquentis *peregrini*, qui linguam germanicam non call bat, confessionem per notarium, vel interpretem iuratum extortam fuisse, paret ex CARPZ. *dec. CLXXXIX.* conf. GOMEZ. *III. var. resol. C. I. n. LXIX.* MENOCH. *de praes. L. I. qu. XCII. XCVII.* STRVV. *obs. crim. C. VIII obs. VI. Ius Pruten. I. VI. tit II. art. II. §. V.* KRESS. *vom rechte der taub - und stumm - gebohrnen.* ILL. HEINECC. *cit. l. §. XLI.*

** Idem dicendum, si exceptionem oppositam probare nequit reus, qualis torturae subiiciendus est, *art. CXXXI.* THESAVR, *dec. pedem. XIII.* Quanquam non desunt, qui eiusmodi confessionem *qualificatam* scindi non posse, adeoque *extra ordinem* statim animaduertendum esse in reum, existimant: SPERELLVS *P. II. dec. CVIII. n.* XXXVI. *seq.* Sed vereor ne hoc ipso malevolis impia subministretur cautela, promeritum supsupplicium mediante tali confessione eludendi. *conf. Dn.* PARENS *I. E. T. I. L. II. tit. XVIII. § IV.*

§. CCIX.

b) probabiliter vera. Quia porro probabiliter vera esse debet, (§. CCVII. 2.) certum est, eam 1) tunc demum ratam esse, si de *corpore delicti* constat, *l. 1. §. 27. de quaest. art. VI.* XX. LX *Const. Crim. Carol.* MAVRITIVS *P. II. conf. III.* HARTM. PISTOR *obf.* CXLIX. (vid. tamen KRESS *ad art.* CXXXI.) 2) si legitima *indicia* aduersus reum praecesserint,

rint, GOMEZ *resol. C. XIII. n. XXV.* 3) circumstantiæ criminis *specifice* enarratæ, *art. XLVIII. seq.* præsertim tales, quas innocens scire non potuit: *art. LIII. LIV. LX. C. C. C.* 4) earum *veritas* post explorationem reperta, *art. LIV. LV.* quibus suppositis, nihil interest, 5) vtrum *sponte*, absque interrogatione, 6) in *tortura*, an extra eandem, 7) sub *minitatione* tormentorum, aut denique 8) sub spe *impunitatis* facta fuerit, *art. XLVI. CLXXXIV. C. C. C.*

§. CCX.

de crimine non præscripto.

Quumque porro hæc confessionis veritas ad pœnam imponendam requiratur, (§. CLXXXVIII.) hæc vero post *præscriptionem* criminis cesset, (cap. XX.) sequitur, 9) vt confessio criminis, lapsu temporis extincti, præsentem effectum non habeat. CARPZ. *P. I. C. XXV. def. III. n. IV.* BRVNN. *C. XV. n.* 3.

§. CCXI.

c) seria.

Quandoquidem etiam *seria* esse debet, (§. CCVII. 3) & sic animo deliberato suscepta; excludenda est 1) confessio *iocosa*, 2) *erronea*, *art. LVII. C. C. C. l. 2. de confess.* OLDEK. *tit. IV. obs. III. XXI.* 3) reuocatio, & *probatio* erroris eum in finem admittenda, quæ etiam præsumtionibus fieri potest MENOCH *L. V. præs. III. n. L.* CARPZ. *q. CXV. n. XXXIII.* Omnium minime 4) huc pertinet, quæ a tali profecta,

cta, qui vsum *rationis* non habet, quorsum refero iratos, CHRIST IN. *ad consuet. Mechlin. tit. I. art. XIX. n. VI* ebrios, temerario, PEREZ *in C. si adu. delict.* furiosos, melancholicos DAMHOVD *pr. crim. c. LIV. n. XXXVI.*

CCXII.

Absque reiteratione & acceptatione.

Porro inde sequitur, 5) *reiterationem* confessionis factae non requiri,* DAMHOVD *pr. crim. c. LIV. n. f.* MATTH. *cit. l. tit. XVI. c. I. n. XIV.* multo minus 6) *acceptationem* a parte aduersa, vel iudice, vti in caussis ciuilibus iuris est; COLER. *dec. CLXXXIII.* econtra quia hæc qualitas magnopere eliditur per contrariam declarationem, 7) conficitur, reum *reuocantem* pro conuicto haberi non posse. ** Diss. BERGER *El. crim. p. 243.*

* Id de confessione extra tormentorum conspectum facta intelligendum; alias enim semper *ratificatio* requiritur, vt exceptio metus elidatur, *art. LVI. C.C.C.*

** Nisi specialiter in omnem eventum reuocationi per sententiam effectus detractus, quod fieri solet, vbi in ipsa executionis die, absque probabili ratione ea, quæ antea rite confessus, verosimiliter reuocaturus est.

§. CCXIII.

d) iudicialis.

Quia denique *iudicialis* esse debet, (§. CCVII. 4) sequitur, 1) non sufficere, si quis confessus est *extraiudicialiter*, *art.* XXXI.

XXXII. (§. LXXVI.) vel 2) iudici quidem, sed non in loco *iudicii*, DECIAN. *L. II. c. XIII. n. XIV.* BRVNN. *proc. inq. C. IV. n. XXX.* OLDEK. *tit. IV. obs.* XLV. aut 3) coram iudice *incompetente*, *l. 56. de re iud.* qualis etiam censetur, qui delinquentem ad forum delicti remittere tenetur, MATTH. *de crim. tit.* XVI. *c. I. n. V.* vel denique 4) coram *notario.* IDEM *cit l. n. IV.*

§. CCXIV.

Sunt, qui *tertium* conuincendi modum addunt, per INSTRVMENTA, & TABVLAS a reo conscriptas, propter *l. f. C. de prob. l. 2. C. de fals. l. 2. C. quor. appell.* MATTHAEI *cit. l. tit.* XV. *c. V.* Verum sicuti instrumenta a reo conscripta nihil aliud sunt, quam narrationes rerum gestarum, edeoque confessiones *extraiudiciales*: hæ autem neminem ad mortem conuincunt, (§. præced.) sequitur, legitimam probationem tabulis hisce non perfici. * 3) Probatio per instrumenta.

Idem principium adoptauit *Constitutio Crim. Austriaca*, & semiplenam tantum probandi vim iis tribuit *art.* XVII.

§. CCXV.

Accuratiores sunt, qui istam probationem ad crimina *per scripturam* commissa restringunt, LVDOV. *proc. crim. C. VI. §. V.* CL. REINHARD *de prob. del. per docum.* §. XI. Verum ne sic quidem res omni dubio caret. Quia enim scripturis nulla vis inest, Cum confessione coincidit.

quam-

quamdiu non fuerint recognitæ in iudicio HARPRECHT Conf. LXXXIII. n. CVI. hoc autem facto, confessio *iudicialis* criminis commissi adest, sequitur, probationem per tabulas non differre ab ea, quæ reum *confessum* condemnat.

* Comparatio Litterarum est fallax, adeoque nec omni exceptione, maior quam caussæ criminales requirunt. (§. CLXXXIX. 1) Vnde plerique eam saltim semiplene probare contendunt. STRYK. *de semipl. prob.* COVARRVV. *II. q.* CMXXXVII. BERG. *El. crim. P. II. p.* 262. hoc effectu, vt, contumacia perdurante, reus sub *durioribus cruciatibus* ad confitendum cogi debeat BARTH. *de commun. sub. pœn. conf & recogn.* C II. §. XV. *Plenam* tamen vim probandi eidem tribuit REINHARD *cit. l.* §. X. Quomodo comparatio caute adhibenda, docet KAYSER *pr. crim. p.* 480.

§. CCXVI.

Probatio per indicia. Quid vero de INDICIIS dicendum? an etiam hæc delictum probant? Ita videtur, si credimus *l. f. C de prob.* & MATTH. *de crim. lib.* XLVIII. *tit. XV. c. VI.* SAND. *L. V. tit.* IX. *dec.* XIV. HVBERO *ad ff. tit. de prob. §. IV.* LEYSERO. *ad ff sp. CCLVIII. n. VI.* Quia vero indicia sunt argumenta probabilia criminis nondum probati, (§. CVIII.) necessario consequitur, vt nemo ex iis *perfecte* conuinci possit.* *l. 5. de pœn. c. 14.* X. *de præs. art.* XXII. C.C.C. CL. REINHARD *de reo ex præsumt. conuincend.* Et quia argu-

argumenta ista facile fallere possunt, (§. CXI.) ac proinde probationem in contrarium in criminalibus admittunt, (§ CXIV. 5) euidenter patet, frustra hoc loco prouocari a quibusdam ad præsumtiones *iuris & de iure*. TABOR *ad art XXII.* Consentit. *Ordin. Crim. Austriac. art.* XLII. *§. VI.* apud GVARIENT *p.* 477.

* Excipiunt ab hac regula indicia *violenta*, ac *indubitata*, quod de iure ciuili clarum, *L.* 34. *C. ad l. Iul. de adult.* Verum inuita analogia iurisprudentiæ criminalis hodiernæ, adeo vt ex famoso casu ab ANT. MATTHEO relato *p.* 670. carnalis commixtio, non vero adulterium necessario sequatur, quum formale huius delicti in *dolo* consistat; mulier vero æque facile per *vim* quam *sciens* ac *volens* stuprata esse possit. Multo minus vero in eodem casu ipsum *corpus delicti* quærendum, quum commixtio talis, vt dictum, sine crimine esse possit, etsi id velit KRESS *ad art.* XXII. *C. C. C.*

§. CCXVII.

Porro quum euidentissima probatio ad effectum pœnæ ordinariæ *omnibus* omnino criminibus communis, (§. CLXXXIX.) immo quo grauior pœna, eo *fortior* probatio necessaria sit; (§. CXC. 5.) conficitur, 1) frustra ab hac regula excipi a ZIERIZIO crimen *maiestatis*, KRESS *ad art.* LXVII. BLVML. *ad art. XXII.* vel *magia*, exemplo GOMEZII, & BODINI, vt recte sensit FLÖRK. *de coniur. spirit. c. VIII. §. VII.* in

Regulariter nullibi attenditur.

T

in not. 2) facilius crimina *leuiora*, * prolixa inquisitione non digna, (§. LXXXXI.) vbi sufficiunt indicia ad pœnam *extraordinariam.* PISTOR. *l. conf. III. n XXXI.* CARPZ. *qu. XVI. n. XLII. qu. LX n XXXVI. LX.*

nisi in leuioribus.

* Per modum exceptionis, qui in *grauioribus* torturam sustinuerunt, nilque confitendo iudicio illuserunt, ad opus publicum, non tam *pœnæ*, quam securitatis publicæ caussa condemnantur, vt notabili exemplo illustravit BODIN. *de abus tort.* §. XX.

§. CCXVIII.

Probatio per notorietatem reprobatur.

Addunt quidam delicti NOTORIETATEM propter *c. 24 X. de appell. c. 3. X. de test. cog.* CLASEN *ad art. LXII.* quum vero notorium dicatur, 1) quod *iudici* soli, vel 2) *aliis* manifestum est: illo casu iudex extra acta secundum propriam conscientiam neminem condemnare possit; (§. CCLXXXV.) hoc vero, si duo adsint testes *omni exceptione maiores*, vera probatio concurrat, (§. CXCVII. 1.) alias autem plura dicantur notoria, quæ talia non sunt, *c. 14. X. de appellat.* per se fluit, hanc speciem ad legitimas criminum probationes frustra referri. KRESS *ad art. XVI.*

§. CCXIX.

Iura principis circa probationes.

Ita procedit iudex tanquam minister legum. Princeps vero legibus hoc modo ligatus haud est, sed plura pro imperio in salutem publicam decernit. Vnde nullum dubium est, quin hic in casu grauissimorum

rum

rum iudiciorum, & concurrente summa rei pertinacia, cum metu iusto subeundæ torturæ coniuncta, statim *ordinaria* pœnæ tanquam ex crimine probato hunc subiicere possit, vt quondam censuit *Facultas iuridica* apud Dn. PARENTEM. *T. II. dec. MLXVII.*

CAP. XII.
DE CONFRONTATIONE.

§. CCXX.

Quemadmodum probatio in criminalibus luce meridiana clarior esse debet, (§. CLXXXIX. 1.) & conuictio per testes multis difficultatibus obnoxia est, (§. CXCVI.) adeoque omnibus viribus eo studendum, vt reus ad confessionem criminis delati adigatur; (§. CCVII.) ita ad varia remedia recurrendum, quibus eo maior fides horum depositioni concilietur, vel confessio rei procuretur, quorsum imprimis pertinet *confrontatio*. **Confrontatio valde vtilis**

§. CCXXI.

Confrontantur autem in iudicio non tantum *inquisiti* temere negantes cum testibus, verum etiam *testes*, immo & *socii criminis* inter se. Vnde definiri potest CONFRONTATIO, quod sit *actus iudicia-* **Quid, & quotuplex?**

cialis, quo iudex testes inter se, vel reum contumacem cum testibus, vel etiam cum correo coram componit, ad indagandam veritatem compositus. TAB. *de confront, P. I. th, IX. p. 8.*

§. CCXXII.

Non est necessitatis.

Neutra species sub præiudicio *nullitatis* absolute necessaria est, nec omissa processum vitiat, CARPZ. *qu. CXIV. n. LXXVI.* quamuis negandum non sit, eam generatim ad meliorem, ac promtiorem veritatis indagationem valde vtilem, & iudiciis commendandam esse. (§. CCXX.) KAYS. *pr. crim. C. VI. §. XII.* TABOR. *cit. l. P, III. th. XXI.* vid. tamen BRVNN. *proc. inq. C. VIII. m. II. n. XCIX.*

§. CCXXIII.

Quando confrontatio cum correis locum habeat?

Et quidem confrontatio *inquisiti cum correo* ad *societatem*, simulque veritatem criminis demonstrandam instituitur, consequenter non leue præiudicium infert. TAB. *cit. l. P. I. C. V. th. XIX.* HERT. *resp. CII. n VI.* Inde vero est, 1) quod sine *indiciis* ad nudam facinorosi nominationem suscipi nequeat: MEV. *P. III. dec. LXXIII.* 2) aliud dicendum sit, si contra vtrumque confrontandum iam *inquisitio* mota fuerit, siue sub eodem, siue sub diuerso iudice, adeo vt hoc posteriori casu in *confinio* suscipiatur,,, quum remissio delinquentium non

non sit necessitatis : (§. LXX.) 3) alias reus defensionem pro *auertenda* confrontatione petere, LVDOV. *pr. crim. c. VIII. §. III.* vel 4) iudicem ad *satisfactionem* adigere possit. KAYSER *pr. crim. P I cap VI. §. XII Ordin. Crim. Boruss. C. V. §. XXII.* *

* Ista confrontatio perficitur non tantum, quando confrontandus *nominetenus* delatus; verum etiam quoad *corporis habitum* externum, sub variis signis descriptus est, quo casu tamen, ne in suggestionem degeneret confrontatio, plura *cautelae* gratia sunt notanda, de quibus vid. LVDOV. *cit. l. § f* FRÖLICH. *ad* C. C. C. *L. II. tit.* XVI. *n. IV.*

§. CCXXIV.

Ex eodem principio sequitur, 3) facilius admitti confrontationem *testium inter se*, LVD. *cit l. §. IV.* quae tunc vtilis est, quum invicem discrepant in *circumstantiis* criminis, cuius gratia antea ad testimonium ferendum fuere vocati. DAMHOVD *pr. crim. c. XLVII. n. III. Ord. Crim. Boruss. cit. l. §. XXIII.* Quando testium inter se.

§. CCXV.

Superest adhuc alia species, qua *rei* contum ces cum *testibus* coram confrontantur, quae quum ad veritatem indagandam, & confessionem promovendam comparata sit, 1) fere superflua est, quoties duo testes, omni exceptione maiores, de Quando testium cum inquisito.

 ipso

ipso crimine immediate deponunt; (§. CXCVI.) 2) *utilior*, si tantum circumstantias *proximas*, qui crimen non plene probant, allegauerint, vel alias sublestæ fidei, antea tamen 3) *iuramento* obstricti, & ad articulos probatoriales examinati fuerint, LVDOV. *cit. l.* § *IX.* * & quia post *torturam* a reo sustentam nulli ordinarie probatio admittitur, (§. CCXXXV. 4) confrontationis tunc tantum ratio habenda, quando reus nondum tortus est.

* Sæpius, si periculum in *mora* est, reus cum vulnerato statim post summariam examen solet committi, vt plenius docet KAYSER. *pr. crim. p.* 350.

§. CCXXVI.

Quomodo suscipienda.

Ex eodem principio porro 5) inferimus, testes non *turmatim*, sed singulos *separatim* cum reo coram committendos. GRANZ. *de def. reor. C. V. m. II. art. IV. n. CCCCLXXII. seq.* 6) in ipso confrontationis actu statum *animi* testium, & ipsius rei diligenter attendendum, & actis inserendum esse. LVDOV. *cit. l.* §. *VIII. Ord. Crim. Boruss. cit. l.* §. *XXI.*

§ CCXXVII.

Qui testes confrontandi?

Denique quum quædam personæ veritatem dicere nec possint nec præsumantur, & sic testes inhabiles sint, (§. CXCVIII.) 7) sequitur, liberos cum *parentibus*, seruos cum *dominis*, humiliores cum *dignioribus*

ribus ac potentioribus difficulter committi posse. TABOR *cit. l. th.* XXXII. BRVNN. *cit. l. n.* LIV.

CAP. XIII.
DE
TORTVRA AC TERRITIONE.

§. CCXXVIII.

HActenus de *mediis* veritatem indagandi ordinariis. (§ CXCV.) Sequuntur *extraordinaria*, & *subsidiaria*, quorsum *tortura*, *territio*, & *iuramentum purgatorium* pertinent. De illis hoc capite agendum erit; de hoc vero sequenti. Connexio.

§. CCXXIX.

Et quidem *torturam* quod concernit, natales eius ab oris Greciæ petendi, ÆLIAN. VII. *Hist.* VALER. MAX. C. VIII. §. IV. cuius tradita ficuti in aliis partibus iuris receperunt Romani, & ab his iterum mutuarunt Germani; ita quoque tortura illos inter populos nata sensim penetrauit in Germaniam, CICERO *partib. orat. c.* XXIV. Cl. GRIBN. *in opusc. iur. priu. T. V. Sect. VI. p.* 155. SCHILT. *Ex. XLIX* §. CLX. vt frustra agant, qui eam ex re publica Hebræ- Origo torturæ.

bræorum descendere somniant. SCHILT. *cit. l.* Vestigia eiusdem reperiuntur in LL. Germaniæ *Salic. tit. XLIII. Wisig. VI, 1. 2. Baiuuar. tit. VIII. in f. Burgund. tit. VII.* * conf *Ill.* de LVDEWIG *ad A. B. Tom. II p. 418.*

* Ex hisce locis patet *seruis* hanc lanienam fuisse potissimum applicatam, rarius *ingenuis*, præterquam in criminibus *atrocioribus*. Nec desunt tamen exempla in contrarium. De RICVLFO presbytero diris quæstionibus excruciato testatur GREGOR. TVRONENSIS *Histor. L. V. C. XLIX.* De legatis a GVNDOBALDO ad GVNTCHRAMNVM missis, & ab hoc ob præsumtam proditionis scientiam ad sævos cruciatus raptis IDEM *L. VII C. XXXII* AIMON. *L. III. C LXVII.* In medio ævo iterum tortura incognita postquam *das besiebnen* vna cum PROBATIONIBVS VVLGARIBVS fora criminalia occupaverat, donec tandem vna cum iure Romano in medium veritatem eruendi *ordinarium* transiret. Idque *pedetentim* factum adeo vt sæculo XIV. ciuitati ESLINGAE a WENCESLAO per modum privilegii concessum fuerit reos fractæ pacis *durch das taummeln* ad veritatem adigendi teste DATTIO *de P. P. L I. C. 1. n. XCII.* Alias seculo XIII. vsum torturæ in foris secularibus iam notum fuisse, apparet ex BOTHONIS *Chronico ad* An. *MCCLXX. VL* apud LEIBNIZ. *T. III. script. Brunsw. p.* 371. cuius verba hæc sunt *Keyser* Rolef *de greyp ön unde leyd ön fragen mit der unvernunfft da bekande bey* &c.

§. CCXXX.

§. CCXXX.

Est tortura medium eruendi veritatem. *art. XVI. XX. XLVII. LIII. C. C. C.* quod, quia non durius esse debet, quam pœna, quæ criminis veritatem subsequitur, in iis tantum delictis adhibendum, quibus grauior pœna criminalis imminet: BRVNN. *de pr. inq. c. VIII. m. V. n. XX.* licet alias subsidiarium; *l. 8. de quæst. l. 20. Cod. l. 12. C. eod. art. XLVII. C. C. C.* THEOD. *coll. crim. aph. IX c. IX. lit. g.* simul tamen fragile, et multis præcautionibus obnoxium sit, *l. 1. §. 23. de quæst.* OLDEK. *T. IV. obs. I.* ac existimationem valde sugillet. Vnde facile definitio TORTVRAE adstrui potest, quod nimirum sit *interrogatio iudicialis, qua grauiorum criminum rei vel testes per varios corporis cruciatus ad dicendam veritatem legitime adiguntur.* Ita vero facile distinguitur a TERRITIONE tum *reali*, tum *verbali*, quarum neutra dolores infert reo; sed per illam alligatis instrumentis, per *hanc* solis verbis corporis cruciatus reo se illaturum simulat iudex, ni factorum veritatem propalauerit.

Eius qualitates.

Definitio.

Differentia a territione.

§. CCXXXI.

Quot gradus torturæ sint, certo definiri nequit. Doctrinæ caussa vulgo tres narrantur. Ad primum referunt polli-

Quot eius gradus?

cum compressionem cum fidiculis, vulgo *denen schnühren*; ad secundum, expansionem, vulgo: *das aufziehen auf der leiter*, item *die spanischen stiefeln, und der gespickte haase*; ad tertium expansionem membrorum instrumento: *der kolben*, dicto, & adustionem corporis candentibus luminibus. In sententia tamen moribus * specifice exprimi solent instrumenta, quibus corpus rei affligendum. CARPZ. *q. CXVII. n. XLI.* BECK. *prax. aur. iurisd. crim. c. XV. obs. XVIII.* LVDOV. *cit. l. c. IX. §. XXXIV.*

* Optimo temperamento, ne contra mentem iudicis sententiam concipientis reus nimis excrucietur, quod olim facili negotio fieri potuit, vbi formulis certis conceptis ICti singulos gradus in sententiis indigitare sueuerunt ceu docent BRVNN. *cit. l. C. VIII. m. V. n. XLIV.* & BERGER *El. crim. P. II. obs CL.*

§. CCXXXII.

Axiomata.

Notanda hic sequentia axiomata: 1) Pertinet tortura ad processum *criminalem* grauiorum criminum: 2) est remedium *subsidiarium:* 3) ad *veritatem* criminum indagandam, non ad sæuiendum in delinquentes pertinet: 4) *fallere* potest, & sic multis præcautionibus obnoxia est.

§. CCXXXIII.

In quibus delictis locum habeat.

Quia ergo tortura tantum in criminibus grauioribus applicanda, (§. CXXXII.) se-

sequitur, 1) vt locum habeat in *capitalibus: art VIII. C. C. C. l 8. de quaest.* nec non 2) illis delictis, in quibus poenae loco directo *corpus* affligitur, *quamuis in gradibus differentia sit; LVDOV. *cit. l. §. IV.* STRYK. *V. M. tit. de quaest. §. XII.* GRIBNER. *de repetit. torment. reo infic. §. V. Diss.* SCHILT. *Ex XLVIII. th. CLXVII.* propter *Nov. CXXXIV. §. f.* cui satisfecit CL. REINHARD *de tort. in causs. ciuil.* §. IX. 3) contra, locum non habeat, vbi *leuior* poena imminet.

* Quales poenae sunt fustigatio, manus amputatio, non vero expositio ad numellas, vti vult COLER *dec. CCXL. n. V.* vid. CARPZ. *qu. CXXIX n. LI.*

§. CCXXXIV.

Quia porro demum, si ob delicta *criminaliter* agitur, adhiberi potest; (§. CCXXXII. 1.) iste processus vero necessario tum corpus delicti, tum indicia (§ XCVII) (§. CXIV. 1.) supponit, 4) fluit, vbique ante omnia de *corpore delicti* constare debere, pro diuersa criminum natura: *art. VI. C. C. C. l. 1. §. 24. ad SCt. Syll.* TABOR *de tort. C. IV. §. III.* 5) adesse debere sufficientia aduersus reum *indicia*, * quae qualia sint *C. VI.* expositum; 6) alias confessionem tormentorum doloribus extortam reo non praeiudicare, *art. XX.* vid. tamen KRESS *ad cit. art.* si vel maxime

Sub quibus conditionibus.

7) noua indicia *superuenerint*, CARPZ. *qu.* *CXXIII. n. VIII* vid. tamen MAVRIT. *conf.* *Chilon. XXXIII. n. 21.* vel 8) rescriptum principis accesserit: GVAZZ *def. XXX.* *n. CCXIV.* 9) iudicem inique torto, & superiori eatenus ad *satisfactionem* teneri, *art. XX. LXI. C. C. C. I. P. S. L. II.* *art. XVI.* TAB. *de tort. ad art. XX. C. C. C.* §. VIII. 10) tormenta plane exulare, quoties de criminibus *ciuiliter* agitur, non obstantibus iis, quæ CARPZ. *qu.* *CXIX. n. XLIV.* cum LYNKERO *resp. CLIX.* in contrarium vrget.

* Vnde si vel maxime de delicto quodam grauatus est, de alio non, propter hoc tempore torturæ non interrogandus. *Ordin. Crim. Boruss. h.* §. XXI.

§. CCXXXV.

In subsidium locum habet. Quia porro est medium *extraordinarium*, & *subsidiarium*; (§. CCXXXII. 2.) consequens est, 1) vt tormentis opus non sit, quando *sponte* confessus, vel *testibus* plene conuictus est reus*, vel conuinci potest, *l. 8. 26. ff. l. 12. C. de quæst art. XXII LXIX. C. C. C. Ord Crim Boruss C. IX. §. II.* RAVCHB. *L. II. qu. VIII. n. I.* TABOR *de tort. C. V.* §. XLVII. *seq.* & sicuti illa probatio ordinaria est, ac propterea præcedere debet, (§. CXCV.) euidens est, 2) post perpessam torturam frustra accusatorem ad *testium* examen prouocare, *art LXI.* nisi ex *nouo* emergente. *art. IX. CLXXXVI. C. C. C.*

*Ali-

* Aliquando ad complices indicandos confessus, vel conuictus torquendus. FAB. *C. L. IX. tit.* XXIV. *d. VI.* Idem dicendum si delictum est in confesso, qualitates eius autem non omnimodo apertæ: BARDIL. *Ex.* XXXVII. *n.* IX.

§. CCXXXVI.

Quæ torturam præcedere, debeant?

Ex eodem principio 3) fluit, reum *ante* torturam, vtrum indicia elidere possit, audiendum esse: *art. XXXIII. XLVII. C C. C.* ZANG. *de quæst. C. III. n. I.* MEV. *P. II. dec. CCCXXI. n. IV.* 4) non tantum ante, verum etiam post *sententiam* super tortura latam: * LVDOV. *cit. l. §. XIII.* adeoque 5) semper *decretum* iudiciale super hisce quæstionibus requiri: *art. XLV.* ibique MANZIVS *n. X.* ** idque 6) reis eum in finem legitime, & intra congruum spatium *publicandum* esse: *diss. mea de tortur. valetudin. §. XII. Ordin. Crim. Boruss. §.* VII. 7) ante executionem vero reum *placide, art. XLVI.* sensim sub comminatione *tormentorum* ad confessionem commouendum esse. *art. CLXXXIV.* BERG. *El. crim. p. 232 Ordin. Crim. Boruss. l cit. §. XI.*

* Quod fit per defensionem *pro auertenda tortura*, nouamque actorum transmissionem, vbi eadem obtinent, quæ *C.* IX. dicta & infra *C.* XVI. exponenda erunt. vid. tamen *Ord. Crim. Boruss. C* IX. §. VIII.

** Præuia actorum transmissione, quæ hoc casu fere *necessitatis* est. LVDOV. *ad C. C. C. præf.*

 verb.

verb. *Aefetzet werden mög n.* KRESS *ad art* XXVIII.

§. CCXXXVII.

Quomodo per torturam veritas eruenda.

Quoniam porro tormenta ad *veritatis* indagationem pertinent, (§. CCXXXII. 3.) patefcit, quare 1) *gradus* torturae dictatus reo non fit manifeftandus: CRANZ. *cit. l. P. I. p.* 587. 2) reus *generaliter* interrogandus, circumftantiis haud fuggeftis: *art. XXXI. XLVI.* de COCCEI. *de iur. fuggeft.* 3) fi confiteri vult, tormenta funt paululum *relaxanda*: LVDOV. *cit. l.* §. *XXIII.* 4) confeffio inter tormentorum dolores facta ne quidem *actis* fit inferenda: *art. LVIII.* *5) relaxatis tormentis *fpecifice* de omnibus circumftantiis **examinandus, *art. XLVIII. feq* eiusque refponfio accurate actis inferenda: vid. *Ord. Cr. Bor. h.* §. 15. 6) fecuta confeffione *** ab vlterioribus cruciatibus defiftendum: 7) confeffionis praelectio in continenti, eiusque *ratificatio* poft aliquod interuallum temporis extra locum torturae addenda: *Ord. Crim. Boruff. h.* §. XXIII. *art.* LVI. 8) in veritatem relatorum, confeffioneque firmatorum poftea inquirendum: *art. LIV.* CARPZ. *qu.* CVIII. *n.* XXVI. hoc modo autem 9) crimen pro *vero*, ac probato habendum: *art. LX. XC. C. C. C.* aliunde vero plene conuictus 10) a cruciatibus immunis fit. *art. LXIX.*

* An

* An idem de interrogatione inter dolores facta dicendum? Sane id ex natura correlatorum adstruit BERGER *El crim suppl. P. I. obs* XLI. Quas hic opposuit rationes Lipsienses autor *dissert* sub Præsidio LEYSERI *de relax. torment. in act. conf* expunxit Cl. KRESS. *ad cit. art.*

** Imprimis de iis, *die kein unschuldiger wissen kan*, vti loquitur Imp. in *art.* LIV. quales referuntur *art.* XLVIII *seq.* Tota res recidit ad *arbitrium iudicis*, sententiam cum interrogatoriis concipientis, quamuis ad hæc iudex inquirens non *præcise* adstrictus sit, quoties reus sua responsione ansam novis quæstionibus ipse dat. Interim in conceptione articulorum iudicio discreto opus est; ne circumstantiæ iis inserantur, quæ nec ad pœnam imminentem, nec societatem criminis pertinent. Alias si articuli legitimum numerum excedunt, periculum est, ne reus, qui delictum confiteri vult sed circumstantias ipsi imputatas, ad crimen autem nil conferentes negat, præter meritum excrucietur. Enimvero iudicis inquirentis officium est, vt tamdiu tormentorum applicationi insistat, donec omnes ac singulas quæstiones sibi propositas reus confessus est.

*** Eius delicti, cuius gratia præcise tormenta subire debuit. Aliquando reus *incidenter* de alio delicto, ob quod non adeo grauatus est, torquendus, ita tamen, vt si *principale* confessus est, cruciatus non continuentur, hinc formula pronuntiandi: *wobey* inquisit *beylaufig zu befragen.* CARPZ. *qu.* CXXIV. *n.* LVII *qu.* CXIX. *n* LXVIII. LVDOV. *cit. l.* §. XXIV. LYNK. *dec.* CCVII.

§. CCXXXVIII.

§. CCXXXVIII.

Quid si reus contumax in non respondendo?

Ex eodem principio, &, quia tortura tantum ad crimina *grauiora* pertinet, (§. CCXXXII. 1.) sequitur, 10) reum contumacem in non respondendo in leuioribus duriori *carcere*, in atrocioribus, ac capitalibus *equulei* cruciatibus ad responsionem adigi posse, vbi interrogandus, *ob er antworten wolle?* quo facto ratificatio non est necessaria. *Dn.* PARENS *diss. de contum. non resp* C. II. BRVNN. *de pr. inq.* C. VIII. *m. l. n. LXXIX.* Neque enim in criminalibus ad effectum pœnæ reus contumax *facile* pro confesso haberi potest. (§. CCVIII. 4).

§. CCXXXIX.

Quo ordine plures torquendi.

Porro ex hoc principio fluit 11) inter plures eiusdem delicti socios eum primum torquendum esse, qui *fortioribus* indiciis grauatus est, *l. 1. § 5. de quæst.* vel 12) qui ob terrorem, vel *debilitatem* citius veritatem dicere præsumitur; *l. 18. eod.* si pater & filius concurrit, 13) ab hoc, *isto* præsente, initium faciendum esse: BOCER. *de quæst. C. V. n. VI.* CARPZ. *q. CXXIV. n. XVIII.* si mas, et fœmina, 14) ab *hac* inchoari solere. DOPL. *p. 267.* BERGER *œcon. iur. L. IV. tit. XXV. not. XIII.* his respectibus cessantibus, 15) omnes æque grauatos sine ordinis discrimine torquendos esse, *Ordin. Crim.* §. *XV.*

§. XV. * quanquam id non admittat. BERG. *cit. l. p. 108.*

* Omnes hæ præcautiones in legibus, & recta ratione fundatæ, ad facilitandum confessionem multum conducunt. Ea vero consuetudo, qua sagarum confessionem non, nisi præuia *abrasione capillorum*, præcipue in locis secretis, obtineri posse per tormenta, creditur, summam spirat *superstitionem*, cui in tortura dictanda adhuc Anno MDCCXIV. inhæsisse ICtos Helmstadienses apud LEYSERVM *de relaxat. torment. in act. conf. in f. p.* 27. sæpe miratus sum.

§. CCXL.

Præterea inde consequitur, vt 16) repetenda sit tortura non tantum, si *noua* superuenerint indicia, *specie* a prioribus diuersa, & *per se* ad torturam sufficientia, *l. 16. pr. l. 18. §. 1. de quæst. art. LVIII. C C. C. B.* GRIBNER. *cit. l. §. IX.* verum etiam, 17) si circumstantiæ, inter priores torturæ cruciatus narratæ, *veritati* non fuerint conformes, *art. LV. C. C. C.* denique 18) si in die ratificationis confessio *petulanter* reuocata. *art. LVII. Ord. Crim. Boruss. h. §. XXV.* * Addunt 19) si reus in tortura artibus magicis corpus indurauit. RICHT. *Vol. II. C. LVI.* BRVNN. *de proc. inq. C. VIII. m. V. n. LXIX. seq.* STRYK. *de iur. sens. D. VII. C IV. n. XVI.* An recte? ex iis apparebit, quæ *infra tit. de magia* sum expositurus. Aliquando lo-

Verum, & quando tortura repetenda?

X co

co repetitionis torturæ, *iuramentum* dictatur, præsertim si excessus in tortura commissus. ILL. WERNH. *P. VII. obs. CXXXIX.*

* Admittitur ergo reuocatio ex *iusta* caussa, quam probare tenetur reus *cit. art.* ibique KRESS. Ab hac repetitione torturæ differt eius *continuatio*, qua a primordiis tormentorum non denuo inchoandum, sed instrumentorum adplicatio ibi continuanda; vbi substitit carnifex, quod fit, si in continenti confessionem reuocauerit, vel relaxatis tormentis confiteri *plene* noluerit. *Ordin. Crim. Boruss. b.* § XIX.

§. CCXLI.

An intersit vtrum delictum facti permanentis, nec ne?

Quamuis vero, vt de certitudine confessionis constet, in veritatem circumstantiarum, quas deposuit reus sub tormentis, inquirendum sit (§. CXXXVII. 6.) caue tamen, cum BODINO *de abus tort.* §. *XI.* credas, in iis delictis quæstionem tantum instituendam esse, *quæ ex sola, & nuda rei confessione non dependent*, adeoque eandem cessare in BLASPHEMIA, PERIVRIO, ADVLTERIO &c. Enimuero I. impossibile est, de omnibus rebus *mathematicam* certitudinem exigere; plerumque *moralis* sufficit, quæ ex summa *probabilitate* deducitur, & in criminalibus ex *nexu* factæ confessionis cum indiciis antecedentibus petenda. II. Principalior circumstantia, cuius intuitu dira quæstio decernenda, est *dolus*, vel

culpa. Vtraque vero ex nuda confessione, plerumque dependet. Quodsi ergo quæstioni hic locus non foret, vsus eius reuera euilesceret. Et vereor Ill. ne præter alios, *infanticidæ* promeritum supplicium effugiant, ipsisque cautela suggeratur, partum necatum ita oculis hominum subtrahendi, vt de veritate facti aliunde, quam ex confessione constare nequeat, vti fit in specie a CARPZ. *q. XVI. n. XVI.* exposita.

§. CCXLII.

Quomodo adplicanda?

Quia porro non debet esse medium sæuiendi in corpora reorum, (§. CCXXXII. 3.) sequitur, 20) vt, pro grauitate indiciorum, & delicti, *gradus* crescant: *art. LVIII.* ibique CLASEN §. *XI. l. u. de qu.* 21) non adhibenda sint *inusitata* tormentorum genera, *de quibus vid. GRANZ. *P. I p. 582.* OTTO *corp. iur. crim. p. 207.* BERG. *cit. l. P. I. p. 290. 498.* OLDEK. *tit. IV. obs. XXXIV.* HEILS *de proc. inq p. 261.* ZACHIAS *in quæst medic. legal. q I. n. XXIII. Ordin. Crim. Bor. h. §. XIV.* 22) *summus* gradus tantum in *atrocissimis* criminibus, euidentissimis indiciis vallatis, locum habeat: BERG. *cit. l. P. II obs. CLXXIV.* FALKNER *de inquis. variant. C. III. §. IV.* 23) ita temperanda sit tortura, vt reus *saluus* sit innocentiæ, & supplicio, quod ex robore, valetudine, ætate eius iudicandum est: *art. LVIII. LIX. Ord. Cr. Boruss. h. §. XII.*

 XIII.

XIII. *Dn.* PARENS *T. II. P. II. dec. MLXVII.* licet vel maxime crimen *atrocissimum* fuerit ILL. WERNH. *P. X. obſerv. CCCCLVII. conſ. Ord. Cr. Auſtriac. art. XXXIX.* §. *VI.* 24) in eodem delicto vix vltra *tertiam* torturam procedendum ſit: GRIBN. *cit. l.* §. *XXI.* ZIEGL. *ſelect. them XLVII.* 25) tormenta non diuidi: LYNK. *dec. CCLXV.* GRANZ. *P. I. p. 589. Ord. Crim. Boruſſ.* §. *X.* nec 26) vltra *horæ* ſpatium cruciatus ordinarie durare debeant, de quo tamen iudex arbitrabitur, BERG. *cit. P. II. obſ. CLXXV.* non minus ac de reliquis punctis allatis, in quibus 27) iudicem aliquando *duriorem* eſſe oportet, ſi de ſumma rei contumacia liquido conſtet, vt ex hiſtoria inquiſitionis furum Cellenſium patet. vid. WILDVOGEL *de arbitr. iud. circ. tert. Ord. Crim. Boruſſ. h.* §. *X.*

* Quem in finem carnifici ſententia originalis perlegenda oſtenditur, immo iudicis cum duobus aſſeſſoribus præſentia in ipſa executione requiritur, *art. CLXXXI. C. C. C.* ne quid durius, aut remiſſius tentet carnifex. HVB. *L. XLVIII. tit. XVIII* §. *VI.* OLDEK. *tit. IV. obſ. XII.*

§. CCXLIII.

Quis eius effectus ordinarius?

Quandoquidem porro ea, quæ reus hoc modo ſub tormentis confeſſus eſt, vel negauit, pro *veritate* habentur, (§ CCXXXVII. 9.) neceſſe eſt, vt 1) hoc

caſu

casu purgata censeri debeant indicia, adeoque reus *definitiue* *absoluendus sit *art. LXI. C. C. C.* GRANZ *cit. l. P. II. p. 10. n. XXX.* FAB. *in C. L. IX. tit. XXI. def. XV.* DAMHOVD. *pr. crim. C. XL.* salua obligatione ad expensas, (vid. Cap. XXI.) consequenter omnia iura ciuitatis retineat, & infamiam non incurrat. STRVV. *Ex. VII. th. XXI.* LYNK. *resp CXCI.* illo vero 2) ad *pœnam* legibus promeritam condemnandus sit. *art. LX. C.C.C.* WILLENB. *de innoc. per tort. purgat. C. III.*

* Non vero *ab instantia*, vti vult TABOR *de confr. p. 96.* & BRVNN. *pr. inqu. C. IX. n. I.* ZANG. *de quæst. C. V. n. II.* quum elisorum indiciorum nulla imposterum habeatur ratio, quæ tamen alias resuscitari possunt, si novæ suspiciones contra reum absolutum emergunt. Eadem absolutio sine vlla nova *tormentorum repetitione* locum habet, quum quis ob delictum *duplex* capitale ad torturam condemnatus, ex errore, vel negligentia iudicis vero de *alterutro* sub tormentis tantum examinatus, cruciatus ipsos sustinuit. vid. FARINAC. *pr. crim. q. XL. n. XI.* KRESS *ad art. LVIII. §. IX.* GRANZ *P. I. p. 589. n. DLV.* Non idem dicendum, si *plene* conuictus, sed errore iudicis tortus, dolores equulei contumaciter spreuit. CARPZ. *qu.* CXXV *n.* XVII. BRVNN *ad l. 16. C. de pœn. Ord. Crim. Boruss. C. IX. §. I.*

§. CCXLIV.

Quis extraordinarius?

Ne tamen hoc modo temerarii, ac valde grauati nebulones pœnam omnem effugiant, & imposterum societati ciuili noceant, quum salus publica vtique suprema lex sit: inde non tantum ii, qui tormentorum doló es, nil confitendo, sustinuerunt, ad *carceres*, vel *opus publicum*, HEILS *proc. inq. cap. V. num. XLVIII.* GRANZ. *cit l P. II. num. XXXIV.* verum etiam, qui aliquoties in tortura confitendo, postea vero iterum sine caussa reuocando, iudicio illuserunt, ad pœnam *extraordinariam* condemnandi sunt, quamquam Dd. de hoc posteriori casu adhuc diuersimode sentiant. LVDOV. *cit. l. cap IX. §. XLIII.* BERG. *El crim. P. I. pag 224. sq.* MATTH. *lib. XLVIII. tit. XVI. cap IV. num. XII* LYNK. *dec. CCXLV.* ILL. WERNH. *P. I. obs. CXXV. CXLV.*

§. CCXLIV.

Ab ea eximuntur alii,

Quemadmodum autem tortura existimationem reorum valde sugillat, (§. CCXXX.) porro ad veritatem contumacis extorquendam comparata est, adeoque talia subiecta supponit, quæ illam dicere possunt, & præsumuntur, (§. CCXXXVII.) denique ita comparata esse debet, vt saluum reum innocentiæ, & supplicio seruet: (§. CCXLII. 20.) euidens est, alios ab ea eximi ob *dignitatem*,

tatem, alios ob *iudicii defectum*, alios ob *corporis imbecibilitatem.*

§. CCXLVI.

Ob *dignitatem* eximuntur (1) *Episcopi* ac *Presbyteri leg. 8 C de episc. & cler.* ceterique *clerici* non degradati: LVDOV *cit l. C. X. § XII.* (2) *Nobiles: l. 11. C de quaest.* (3) *Milites: l 8 pr. eod.* (4) *Doctores, Professores, studiosi: l. 6. C. de profess. l 10. C. de dign.* BRVNN *cit. l. cap. VIII. m. V. num. XXI.* DOPL. *P. I. p. 277.* Nobiles & Doctores nominatim quoque ab ista lanicna liberat *Ord. Crim. Austr. art XXXVIII* apud. GVARIENT. *Cod Austr. pag 674* * 1) ob dignitatem.

* Cessant haec priuilegia a) in criminibus atrocissimis: *l 1. C. ad l. Iul. mai. l. 10. C. de dign. l. 7 de quaest.* b) quod militibus datum, moribus non obseruatur: MENKE *ad ff tit. de quaest §.* XIV. ad minimum quoad gregarios ZANG. *de quaest. cap. II. num* LVIII. c) reliqua eatenus seruantur, vt consensus domini territorii ante omnia sit requirendus BRVNN. *cit. l. cap VIII. m V. num* XXIV. CARPZ. *qu.* CXVIII. *num.* XCV. *sq.* BERG. *oecon. iur. lib.* III. *tit.* XXXIII. *th. IV. num.* IV. *pag.* 1203. SCHILT. *Ex.* XLIX. *th.* CLXIV.

§. CCXLVII.

Ob *defectum iudicii* eximuntur 1) *furiosi: l. 3. § 11 ad SCt Syll* 2) *melancholici:* KRESS *ad art. LIX. C. C. C.* THEOD. *cit. l. cap.* 2) ob defectum iudicii.

cap. IX. aph. X. lit b. 3) *ſurdi, & muti* natura tales: KRESS *vom recht der ſtumm- und taub-gebohrnen cap III. §. X. & ſ.* HERT. *opuſc vol. I. tit. III. §.* 414 non 4) *minores* CARPZ. *quaeſt. CXVIII. num. XXIX.*

§. CCXLVIII.

3) ob corporis imbecillitatem.

Ob *corporis imbecillitatem* huc referendi *ſenes*, mulieres *prægnantes herniaci, epileptici, puerperæ*, aliique *valetudinarii*, qui, prouti morbus, vel debilitas grauior, vel leuior, totum corpus, vel certas tantum partes infecit, *in totum*, vel *in tantum* eximuntur, quod pluribus euici in *diſſ. de tort. valetud.*

§. CCXLIX.

Arbitrium iudicis hic multum valet.

Denique quum hoc remedium fragile, fallax, & ſic multis præcautionibus ſubiectum ſit, (§. CCXXXII. 4.) per ſe patet, quod eius adplicatio in plerisque ab *arbitrio* prudentis iudicis pendeat, qui pro ratione delicti, indiciorum, ſtatusque inquiſiti de ipſa tortura, eiusque modo iudicare debet. *art. LVIII.* ZANG. *de quaeſt. cap. IV. num. XIV.* WILDVOGEL *cit. diſſ.*

§. CCL.

De territione.

Pleraque, quæ hactenus dicta, ad *territionem* quoque pertinent, niſi quod hæc ob minus ſub ea reconditum præiudicium, facilius locum ſibi vindicet, imprimis tunc quum

quum indicia sunt *remota*, & leniora, atque conditio personæ *naturalis*, pariter ac *moralis* id postulat, quæ omnia arbitrio prudentis iudicis ponderanda sunt, nec certis regulis comprehendi possunt.

CAP. XIV.

DE IVRAMENTO PVRGATORIO.

§. CCLI.

ALterum medium probandi, atque veritatem indagandi extraordinarium IVRAMENTVM PVRGATORIVM constituit, cuius vsus inter plerosque populos, imprimis nationis *Germanicæ*, * variis sub ritibus, durante adhuc gentilismo, cognitus fuit. HOFFMAN. *specim. LL. Germ. pag. 38.* GERIK. ad SCHOTTEL. *de singul. in Germ. iur. cap. IX. §. III.* De *Islandis* testis est IONAS *rerum Islandicarum cap IX. pag. 101.* **Iuramentum purgatorium sub Germanorum gentilismo.**

* Oleum & operam perdunt, qui exemplo ZANGERI natales eiusdem ex iure Romano petunt. His enim nullus textus e collectione *Iustiniani* suffragatur, vt ex professo docuit DN. PARENS I. *E. T.* V. *lib.* V. *tit.* XXXIV. §. III. *seq.*

§. CCLII.

Ingrauescente Christianismo, mos iste retentus, circa vsum vero eiusdem id ob- **Christianismo.**

tinuit, vt 1) quilibet cum *compurgatoribus* pluribus, vel paucioribus, pro re nata, BALVZ. *tom. I capit. p. 118. 122. 320. formul. Marculph.* apud EVND. *tit. II. pag. 486.* 2) ad *aras*, vel reliquias *Sanctorum* iuraret; *LL. Frison. tit. III § II.* ECKARDT *ad LL. Salic. p. 94.* quanquam 3) non omnes peraeque, sed *honestiores* ad hunc purgandi modum admitterentur. GERIK *cit. l. §. IV.*

§. CCLIII.

Iure canonico & praxi confirmatum.

Successu temporis praxis huius iuramenti in caussis *criminalibus* admodum crescere coepit, postquam GREGORIVS M. clericis hanc purgandi methodum aduersus criminationes praescripsit, *cap. 5. 6. 7. C. 2. quaest. 5.* ius Saxonicum adprobauit, *Landr. L. I. art. XV. XVIII. L. II. art. IV. LXIX. L. III. art.* XXXII. XXXIX. XLVII. LXXXVII. XCI. Recessus imperii de *Anno MDXII. tit. von GOttes lasteren* repetiit, ac praxis vniuersalis Germaniae denuo corroborauit. Naturam, indolem, ritus, ceremonias iuramentorum hic suppono, adeoque *vsum purgatorii* in criminalibus saltim ostendam.

§. CCLIV.

Definitio.

Est autem hoc loco IVRAMENTVM PVRGATORIVM *asseueratio religiosa qua reus indiciis grauatus, deficiente alia probatione, mediante inuocatione Dei in testem & vindicem, ratione imputati criminis se innocentem esse,*

adeoque veritatem se profiteri, *asseuerat*. Est ergo 1) medium veritatem eruendi, quamuis 2) subsidiarium, si veritas, vel innocentia aliunde non potest demonstrari. HEIG. *P. I. q. XL. n XLIII.*

§. CCLV.

Quando locum habeat.

Quum ergo sit remedium veritatem eruendi, (§. CCLIV. 1.) per se vero nec decorum, nec existimationem, quemadmodum tortura, lædat, adeoque non eius sit præiudicii, cuius tortura; axiomatis loco notandum; *in iis casibus iuramento purgatorio locum esse, qui ad* torturam, *vel* territionem *non sunt qualificati.* MEV. *P. VII. dec. CCXXVII.* HERT. *res. CLXI. n. VI.* Inde vero consequitur, eius tunc habendam esse rationem, quando 1) indicia adsunt *remota*, * vel 2) proxima quidem, sed per *contrarias* præsumtiones tamen valde elisa, BEYER *ad art. XXVII. pos. I. seq.* BERG. *cit. l. D. II. obs. CLXVI.* vel 3) non *plene* probata. (§. CXIV. 4) *Dd. ad art. XXIII. XXXI. C. C. C.* denique 4) *grauitas* delicti deficit. CARPZ. *quæst. CXVI. n. LXI.* HEIG. *quæst. XL. n. XXXII.*

* Licet enim CARPZ. *cit. l.* putet, territionem sufficere; *quæst* CXIII. *n.* LIX. sciendum tamen, hanc cum iuramento *fere* iisdem fundamentis niti, & alterutrius adplicationem ex arbitrio prudentis iudicis, pendere.

CCLVI.

Quibus illud iniungatur vel non?

Et eodem principio porro inferimus, 5) qui ob *dignitatis*, vel *corporis conditionem* a tormentis immunes sunt, praesumtiones aduersus se militantes hoc iuramento elidere debere, BERG. *œcon. iur. L. IV. tit. XXXIII th. IV. n. IV. p. 1203.* & quidem 6) in propria persona, non per *procuratorem*; contra 7) ad hoc non admitti *infantes*, *l. 3. de test.* SETSER. *de iuram. lib. III. §. XI. n. XXIII.* (vid. tamen HORN. *de semel malo cap. III. §. XXXII.*) 8) periuros, vel saltim de periurio suspectos. *cap. 1. X. de purg. can.* MENS. *L. I. obs VIII. n. III.* GRANZ. *cap. VII. m. III. n. CXXIII.*

§. CCLVII.

In subsidium locum habet.

Quandoquidem praeterea, si alio modo de veritate, vel innocentia non constat, locum habet, (§. CCLIV. 2.) concludendum, 1) reum ante omnia ad *defensionem* admitti, si illo se grauatum putat: * BERG *œcon. iur. L. IV. tit. XXV. th. V. n. IV. Ord. Crim Boruss. cap IX. § 27.* 2) ante responsionem ad *articulos* illud dictari non posse: ** BRUNN. *proc. inq cap. VIII n. 77.* SCHILT. *Ex. XLIX th. LXXV.* 3) ob metum periurii ad illud *rarius* recurrendum esse: SERVK *de iur. sens. diss. X. cap. II. n. XVII.* GRANZ. *P. I. C. V. m. II. art. IV. n. CCCCXLVII.* 4) debitam: interprete! ministro diuino, de periurio admoni-

monitionem praecedere debere, nec non consuetas solennitates sensus exteriores mouentes, de quibus vid. IVDOV. *de solennib. iuram.* & GRANZ. *c. VII. m. III n. CXLIII.* quae in ciuilibus ordinarie omittuntur.

* Quodsi hoc defensione apparet, nulla, vel leuissima indicia adesse, illud locum non habet, sed reus vel *definitiue*, vel *ab instantia* absoluitur. BERG. *El. crim. pag.* 318.

** Huius circumstantiae in foro non adeo stricte habetur ratio, sed reis *pro auertenda* sese defendentibus saepe statim purgatorium iniungitur. CARPZ. *quaest.* CXVI. *in f.* (§. CLXXV.)

§. CCLVIII.

Quum itaque hoc iuramentum cum tortura vnum undemque finem habeat, sequitur, vt, eo praestito, reus a caussa principali *definitiue* absoluendus sit; MEV. *ad Ius Lubec. L. II. tit. III. art. III. n. L.* BRVCKMANN Vol. *I. consf. XVIII. n. XXXVII.* eo vero recusato, in leuioribus pro confesso haberi, in grauioribus ad torturam trahi possit. CARPZ. *quaest. CXVI. in f.* Effectus.

CAP XV.

DE

DEFENSIONE INQVISITI.

§. CCLIX.

QVum is, qui ob crimen aliquod dela- Defensio tus est, ex inquisitione multum reis conce- Y 3 prae- denda.

tum præiudicii sentiat, vel sentire possit: leges vero, & recta ratio vetent, ne innocentibus præiudicii plus iusto inferatur: quouis modo *defensione sua* audiendus, & sic nemo inauditus condemnandus est. *art. XLVII. C. C. C.*

§. CCLX.

Defensio quid, & cur adhibeatur.

Defendere se, vel alium, nihil aliud est, quam allegare caussas innocentiæ. Innocentiam vero allegamus, contra quodcunque, quod nobis imminet, *præiudicium.* Quumque in caussis criminalibus vel *pœna,* vel *medium eruendi veritatem*, quod nos grauat, imminere possit, facile patet, defensionem tum ad avertendam, vel minuendam *pœnam*, tum ad declinandum, vel temperandum istud veritatem eruendi medium tendere, quæ vtroque casu vocatur *die haupt-*defension.

§. CCLXI.

In omnibus criminibus locum habet.

Atque isthæc defensio in *omnibus* criminibus locum habet. Quia enim omnia delicta legibus coercentur, & sic ex omnibus æque præiudicium reo imminet, recte infertur, nullum delictum ab hac regula esse exceptum, nequidem *notorium*, OLDEK. *Obs. tit. I. obs. X.* LVDOV. *proc. cr. cap VIII. §. IV.* multo minus crimen *læsæ maiestatis*, *magiæ*, aut aliud simile, *art. LXXXIII. C. C. C.* GERH. SPEE *caut. crim.*

crim. quaest. XVIII pag. 45. MATTHAEI *L. XLVIII. tit. XVI c IV num. IV.* adeoque minus fundatam esse sententiam NOVELLI apud GVAZZIVM *def. reor. pag. 728. num. VII.* aliorumque, qui atrociora crimina ab omni defensione eximunt, & tamen in conscribendo horum catalogo non conueniunt.

* In Anglia crimini laesae maiestatis defensio suo modo denegatur, dum *extraneus* defensor esse prohibetur; reo autem suapte manu defensionem conscribere integrum est. CAMDEN. *hist. Angl. P. II. ad an.* MDLXXII.

§. CCXII.

Quum ergo contra omnia crimina defensio admittatur, (§. CCXXI.) & quidem in fauorem eorum, qui propter delictum aliquod delati sunt, patet, 1) primario eam integram esse *reo*, 2) post hunc illius *consanguineis*, *art. XLVII. CLIII. C. C. C.* quod inprimis quondam inter Germanos obtinuit, 3) aliis quibuscunque *extraneis*: ZIEGL. *dicast. concl. XXXI num VI.* 4) in subsidium indici *ex officio* *art. XLVII.* vt tamen his casibus praeterea specialis defensor reo sit constituendus, *art. LXXXVIII. C. C. C.* BEYER *ad art. XXVIII* KRESS *ad art. XLVII. §. II.* GRANZ. *cap VII m I. num VIII.* * sumtibus aerarii publici, si ipse reus non est soluendo. *art.* XLVII. *Ord. Crim. Bor. cap. VI. §. I.* Quinam illam suscipiant.

* Li-

* Licet reus defensioni renunciauerit, quum hæc sit iuris publici, *cit. art.* XLVII. cui pactis priuatorum renunciari nequit. *l.* 38. *de pact.* GRANZ *cit l. cap. VII. m. I num.* IX. *Ord. Crim. Boruss. cit. l.* §. III. Vnde est, quod etpropter acta sæpius remittantur, & sententia interlocutoria feratur.

§. CCLXIII.

Imprimis iudex & defensor specialis.

Quandoquidem vero iudex pendente inquisitione, & defensor simul curam rei, & huius defensionis agere debent, (*§. anteced.*) vtriusque officii leges expendendæ.

§. CCLXIV.

Iudicis officium.

Illius officium est, non tantum 1) petenti defensionem, sine mora indulgere; verum etiam 2) *media* defensionalia ipsi suggerere, *art.* XLVII. (vid tamen KRESS *ad cit. art.* §. IXIII) eumque in finem 3) in omnes delicti *circumstantias* inquirere: *art.* XLVIII. *seq.* 4) curare, vt quæ ad exculpandum reum pertinent, diligenter *actis* inferantur: *cit. art.* XLVII. *Ord. Cr. Boruss. cit. l.* §. XII. 5) defensori *inspectionem* actorum pendente inquisitione concedere: *ibidem* §. *IV.* 6) nec non rationes decidendi sententiæ condemnatoriæ, promte communicare: KRESS *ad art.* XCIV. §. III. 7) si opus, supplere quæ iuris communis, ab advocatis tamen omissa; ILL. LEYS. *L.* XXIV. *num.* V. denique 8) permittere, vt articuli probatoriales reo ad danda *interrogatoria* communicentur

tur, (§. CCIV. 5.) quod Saxones ægre in processu *inquisitorio* admittunt. BERG. *El. crim. pag.* 343.

§. CCLXV.

Officium defensoris.

Huic vero specialiter incumbit, ea agere, quæ *finis* defensionis requirit. Eum in finem examinat 1) *inquisitionis formalia*, vtrum iudex *competens*, vel circa *examen* rei, testium, *torturæ* adplicationem peccatum? 2) *materialia*, ostendendo, *dolum*, vel *culpam* delinquentis deesse, inquirendo in *corpus delicti*, *personas*, & *dicta testium*, elidendo *indicia*, *probationes*, *testes* defensionales producendo, *attestationes* de vita ante acta conquirendo, aliaque argumenta pro reo pugnantia ex actis eruendo, quæ *pœnam*, aut *torturam* imminentem, vel in totum, vel in tantum tollunt. Plenius defensorem instruunt THÖNNIK. *de advoc. prud. in for. crim.* & HEILS *de proc. inq. cap. IV. §. XXX.*

§. CCLXVI.

Quomodo innocentia probanda.

Quum ergo defensor innocentiam rei probare teneatur, necesse est, vt, quæ alias ad *probationem* necessaria, hic quoque ordinarie obseruentur. Eum in finem 1) testes defensionales regulariter *habiles*, & *iurati* sint, necesse est; CARPZ. *cit. l. n. LXXX.* adeo vt, licet iam semel in eadem caussa contra reum producti iusiurandum

præstiterint, denuo iurare teneantur: KAYS. *pr. crim. pag. 512.* ipsa defensio vero 2) in *scriptis* fiat, contra mores vetustos iudiciorum Germaniæ: *Rec. J. de Ann. MDVII. tit. procuratores sollen.* GRANZ. *cit. l. cap. V. m. II. §. I. n. XXI. pag. 344.* 3) reo *vltima* positio semper integra maneat, *art. LXXIII. C. C. C. Ord. Crim. Boruss. h. §. XIV.** vt tamen, quia omnes cauillationes, & fraudes abesse debent, 4) defensor nonnunquam ad iuramentum *calumniæ* adstringatur, *art. XXXVIII. C. C. C.* quod in praxi rarissime exigitur.

* Monitum hoc imprimis *processum accusatorium* concernit, in quo fiscali permittitur refutatio defensionis, CRVS. *de ind. P. IV. cap. XXXIV. num. I.* quod ægre ad *inquisitorium* adplicaueris. LVDOV. *cit. l. append. cap II. §. X.* BERG. *El. crim. P. II. Obs. CLXXXIX.* WERNH. *P. V. O. f. C.*

§. CCLXVII.

Quoties locum habeat.

Tendit vero omnis defensio ad hoc, vt reus in totum, vel in tantum a quouis *præiudicio* imminente liberetur. (§. CCLXV.) Vnde consequitur, 1) etiam reum *confessum* defendendum esse: *art. XLVII. XC. Ord. Crim. Boruss. cit. l. § II.* CARPZ. *quæst. CXV. num. XXX.* 2) eam quoque locum habere post latam sententiam condemnatoriam, FICHARD. *tit. II. cap. CXVI. num. VI. Ord. Crim. Boruss. cap.*

cap. VIII. §. IX. vel 3) declarationem in *bannum*: *art. CLV. C. C. C.* 4) si reus post *ratificationem*, *art. LVII.* aut 5) in ipso *executionis* die coram constitutione iudicii criminalis reuocauerit: *art. XCI. diss.* CARPZ. *qu. CXXVI. num LXV.* * vel 6) si in loco executionis iudices de *iniuria* sibi facta accusauerit: KAYS. *pr. crim. pag. 775.* 7) eam non *praescribi*: *l. 4. §. 2. de requir. reis*, *l. 18. de quaest.* 8) pluribus vicibus denique *reiterari* posse. BRVNN. *de proc. inq. cap. VIII. m. III. num. XVII.* CONSIL. HALLENS. *tom. I. cons. IX.*

* Quia tamen omnis collusio & m. f. a defensione abesse debet, sequitur, vt hac imminente, *prouisionaliter* per sententiam omnis vlterior defensio reiici, & executio simpliciter iudici iniungi possit. BERG. *El. crim. pag. 224.* DN. PARENS *tom II. Cons. MCCXIII.* Illa cautela, qua quondam Saxones hoc casu vsi sunt ex sententia CARPZ. *quaest. CXXVI. num. LXVII.* in iure fundata non est.

** Plerumque tamen hoc casu ante omnia nouum fundamentum defensionis, quod speciem veritatis habet, reoque prodesse potest, allegandum, vel de calumnia iurandum. CAIL. *de P. P. L. I. cap. XVIII. n. V.* In *Ord Crim. Boruss. cap. IX §. VIII.* aduocatis vlterior defensio non aliter indulgetur, quam si sub fide iuramenti praestiti, ex novis momentis spem absolutoriae sententiae facere possunt.

§. CCLXVIII.

Quatenus rescriptis principis tollatur.

Quæ omnia, quum ipsis, legibus criminalibus exacte conueniant; iudex vero *debeat*, & princeps *præsumatur* illas obseruare: consequitur, nullum hisce casibus ordinarie defensionem denegari, vel *rescripto principis* tolli posse, alias hoc posteriori casu ante omnia caussam ad superiorem referri debere. BRVNN. *cit. l. cap. VIII. m. III. num. II.* FARIN. *pr. crim. lib. II. quæst. XXXIX. num. XVIII.*

§. CCLXIX.

Eius effectus.

Effectus defensionis variis est. Quum enim defensionem ideo suscipiat reus, vt iudicem futurum de qualitate criminis imputati pro immunitate obtinenda (§. CCLX.) instruat, hic autem secundum acta & probata pronunciet, (§. CCLXXXV.) sequitur, vt, quatenus illis argumentis præiudicium imminens remouit, vel non remouit, eatenus spem *condemnationis*, vel *absolutionis* sibi facere possit.

§. CCLXX.

Fauor.

Quemadmodum autem omnis defensio ad *absolutionem*, & *innocentiam* rei, tendit, (§. CCLX.) *pœna* vero multum odii coniunctum habet; mirum non est, insignem fauorem vulgo defensioni tribui. Hoc refertur, 1) quod quælibet *præsumtiua*

tiua probatio, etiam semiplena, per *vnum* testem sufficiat. HORN. *de prob. per vn. test. th. IX.* CARPZ. *L. VI. tit. IX. resp. LXXXVI.* ZANG. *de tort cap. III. num XLIII.* MASC. *concl. CMV. num. X.* 2) testes secundum quid *inhabiles* admittantur: CARPZ. *qu.* CXV. *num.* LXXVII. & *lib.* VI. *tit.* IX. *ref.* LXXXVI. (vid. tamen LEYS. *ad ff. sp.* CCLXXXIII. *num.* XXIX.) etiam de *auditu* GVAZZ. *def.* XXIX. *cap. III.* si vel maxime rationem *scientiæ* non reddiderint: IDEM *cit. l. num.* X. aut de *credulitate* deposuerint: GAIL. *de P. P. L. I. cap.* XVI. *num.* XXII. 3) testibus delictum *negantibus* magis credatur, quam affirmantibus: FARIN. *de test. quæst.* LXV. *num.* CLIV. quod absurdum, & rectæ rationi aduersari operose ostendit ILL. LEYS. *sp.* CCLXXXVI. 4) dicta eorum in fauorem *rei* sint interpretanda. THEOD. *coll. crim. cap.* XI. §. VI. *num.* XII. Verum dubito, an *plena* inde conficiatur probatio innocentiæ? & an non *purgatorio* hisce casibus ad minimum reus se liberare debeat, quod non diffitetur CARPZ. *cit. l. num.* LXXVIII.

§. CCLXXI.

Magis huc pertinet, 5) quod interrogatoria aduersus *articulos defensionales* non admittantur: KRESS *ad art.* LXXVIII. §. I. 6) terminus probatorius præfixus non sit *Magnus in quonam consistat.*

 præ-

præl.sius: CARPZ. *cit. l. num. LXXXVI.* 7) tam super iisdem, quam *nouis* articulis productio testium integra sit: GVAZZIN. *cit l. num.* XVI. vno verbo: *apices iuris* negliguntur. Interim pleraque *hoc* §. relata probationi *criminis* quoque propria esse, supra ostensum.

CAP. XVI.
DE TRANSMISSIONE ACTORVM.

§. CCLXXII.

Sententia criminalis plerumque ab exteris concipitur.

HIsce partibus instruitur processus criminalis, imprimis *inquisitorius*, vt iudex ex postfacto desuper decernere possit, quod fit per SENTENTIAM iudicalem. (cap seq.) Quum vero hæc plerumque a iudice *extraneo* feratur, actis ad eum transmissis: pauca de hac *transmissione* præmittenda erunt.

§. CCLXXIII.

Vtrum transmissio actorum sit necessitatis?

Licet ACTORVM TRANSMISSIO in constitutione criminali Carolina non in vniuersum per modum *legis* præscripta, sed ad casus *dubios* restricta, *art. VII. XCI CXLVI. CXLVII. CL. CLX. CLXI. CXCIX.* nihilominus tamen in praxi inualuit fere vbique axioma: *in caussis criminalibus*

libus ordinarie acta ad extraneos iudices esse transmittenda, ad ferendam sententiam criminalem.

§. CCLXXIV.

Quum enim hæ rebus *arduis* accenseantur, summa cum præcautione pertractandis, *art. I. C. C. C.* eumque in finem non tantum probationes euidentes, (§. CLXXXIX. 1.) verum etiam tales iudices requirantur, qui ab omni partium studio sunt alieni; collegerunt, *extraneorum* consilio in earum decisione opus esse. OLDEK. *tit. I. obs. VII.*

Cur plerumque fiat?

* Accessit crassa *ignorantia* iudicia criminalia quondam occupans, de qua Imperator passim ipse queritur *art.* XVIII. LXXIII. CIV. CXXXVIII. CXLVI. CL. C. C. C. Alias rationes plusquam pueriles recensent BRVNN. *proc. inq. cap. VIII. m. IV. n. IV.* KAYSER *pr. crim pag.* 738 CARPZ. *quæst. CXVI. num. XI* quas inter, nescio, an primum locum mereatur, quæ ex *Deutr. C. XVII. v. VIII.* petitur.

§. CCLXXV.

Nec tamen *vbique* transmissio ista hodie *necessitatis* absolutæ est, sed sæpius *voluntatis.* Nimirum plerisque in locis nulliter sententiam criminalem pronunciant 1) *præfecti* 2) *iustitiarii*, nobilium, 3) *senatus* oppidanus, BERG. *El. crim. P. II. obs. XIVII.* LVDOV. *ad C. C. C. præf. ab init.* Aliud dicendum

In quibus iudiciis transmissio hodie sit necessitatis.

cendum de dicasteriis principum *supremis*, IDEM *cit. l.* KRESS *ad art. XXVIII. §. I. num. I.* BRUNNEM. *cap. VIII. num. XX.* & ciuitatibus *imperialibus* teste CL. KRESSIO. *diss. de var. iurisd. gener. obs. V. §. XIII. n. II.* Sed hanc distinctionem non admittit, quin potius indefinite consulationem extraneorum requirit, quoties *solennis* inquisitio instituta *Ord. Cr. Boruss. cap. VIII. §. XIV.*

§. CCLXXVI.

In quibus caussis.

Eadem ratione respectu *caussarum* interest. Enimuero necessaria est transmissio 1) si *pena* grauis: CARPZ. *quaest. XCVI. num. XXVIII.* 2) *tortura*, *territio*, *art. XCI. CXLVI. CXLVIII. CLXXVIII. C. C. C.* CL. KRESS. *cit. l. & ad art. LVII. §. II.* vel 3) *iuramentum* purgatorium dictandum; *arg. art. CXLVI. §. II.* immo 4) in genere quoties reus *defensionem* impetrauit. KRESS. *ad art. XLVII. §. VIII.* E contrario consilii, et voluntatis est, vbi *1)* de inquisitione *generali*, 2) *incarceratione*, 3) *salui conductus* concessione, 4) responsione ad *articulos* inquisitionales agitur, quae, quia per se sententiam iudicalem non desiderant, plerumque suo arbitrio dirigit iudex inquirens. HEILS *cit. l. p. 44.*

§. CCLXXVII.

Transmittuntur acta

Quandoquidem vero acta ideo ad extra-

traneos transmittuntur, vt peritiores ob caussarum grauitatem sententiam ferant: (§. CCLXXIV.) disposuerunt leges, vt 1) in *accusatorio* processu ad immediate *superiora* iudicasteria, in *inquisitorio* 2) ad collegia scabinorum & ICtorum *extraneorum*, ante omnia tamen 3) ad ea ciuitatum iudicia, quæ hactenus consulere sueuit iudex inquirens, *an die oberhæffe*, *art.* CCXIX. non facile 4) ad *singulares personas*, CARPZ. *cit. l. n.* XXI. (vid. tamen FRÖLICH *P. I. L. III. tit. II. num. I)* transmissio fiat.*

vel ad immediate superiorem, vel extraneum iudicem.

* In Scabinatum Hallensem ordinarie consuluisse *Polonos*, ac *Borussos*, testatur OCKEL *de Palat. Reg.* Eandem *Silesiorum* praxin fuisse, docet B. STRYK *de iure Silesiorum Saxon. C. III.* donec FERDINANDVS hasce prouocationes inhibuit. Tenorem rescripti *Ferdinandei* refert SCHIFORDEGHERVS *ad Ant. Fabrum L. I. tract. XXX. cap. VI.* Similia de ciuitate Tremoniensi refert MEIND. *de iud. cent. pag.* 53. de Spirensi BESOLD *voce zug recht.* His hodie non absimiles sunt mores Saxoniæ, secundum quos præfecti, criminalia Scabinatus Lipsiensis, vel Ienensis decisioni subiicere præcise debent. CARPZ. *quæst.* CVI. *num.* XXIV. KAYS. *pag.* 739.

§. CCLXXVIII.

Quumque iudices a partium studio alieni esse debeant, (§. CCLXXIV.) inde ratio pendet, 5) cur sententia regulariter his

Ad quæ collegia in specie?

A a con-

concredi soleat, qui in caussa nondum *iudicarunt.* OLDEK. *contra* CARPZ. *Dec. IV. quaest. VIII. Ord. Crim. Boruss. cap. X. §. VI.* GRANZ. *P. I. pag.* 578. cur reo 6) integrum sit aduersus certa collegia *excipere.* BRVNN. *anweisung zum inquis. process. c. IX. §. I.* LYNK. *dec. CXIV. Ord. Crim. Bor. cap. VIII. §. XI.* non vero 7) aduersus omnia, vno excepto, KAYS. *p.* 284. BRVNN. *proc. inq. cit. l. pag.* 149. cur 8) transmissio ad collegium a reo priuatim iam *consultum* suscipi rite nequeat, BRVNN. *anweisung &c. cit. l. §. II.* vel 9) ad locum omnibus *notum:* KAYS. *pag.* 743. cur denique 10) iudici integrum sit, ante transmissionem *variare*, quod male negat THÖNNIK *aduocat. crim. cap. XIV. num. XVIII.*

§. CCLXXIX.

Acta integra transmittenda.

Quandoquidem ergo extranei sententiam ferre ordinarie tenentur, (§. CCLXXIII.) haec vero legibus, & actis debet esse conformis, (§. CCLXXXV.) necesse est, vt 1) acta *integra* cum registraturis a iudice, & actuario, non praecise a reo subscriptis, transmittantur. * *Ordin. Crim. Bor. cit. l. §. IV. VIII.* GRANZ. *P. I. p.* 579. *num. CCCCXCI.* & quidem 2) *originalia:* ** 3) in iis obscura & dubia *declarentur*, *art. VII. in f. C. C. C.* BRVNN. *proc. inq. cap. VIII.*

VIII. m. IV. n: VI. & *anweisung &c. cit. l. §. II.* inprimis 4) curetur, ne transmissio ante *defensionem* vel vltimam rei ad fiscalis scriptum editam responsionem fiat. GRANZ. *pag.* 577. *num. CCCCLXXXVII.*

* Inde necessaria foret citatio rei ad inrotulationem actorum, vt contra CARPZOVIVM docuere KAYS. *cap.* VIII. §. VIII. & OLDEK. *dec.* I. *quæst.* VII. verum ea in foro fere negligitur, ex ratione processus *inquisitorii*, licet in *Ord. Cr. Boruss. cit. l.* §. XI. iniuncta sit.

** Quapropter prouide alicubi statutum, ne respondeant iudices ad nudos actorum extractus, HERTIVS in *responsis* passim.

§. CCLXXX.

Comitantur istam transmissionem *litteræ informatoriæ*, quibus, quia solum secundum acta iudicandum, nec tamen illæ vbique partem actorum constituunt, nihil inquisitionem concernens inserendum, quantumuis nouum emergens. *OLDEK. *contra* CARPZ. *P. I. quæst. IX.* COTHM. *Vol. I. Consf. I. num. CCCCXXX.* WERNH. *P. V. Obs. CLXIV.* facilius quod conditionem *corporis* ipsius inquisiti tangit. BRVNN. *anweis. cit. T. §. III. diss. mea de tort. valet. cit. l.* quamuis expediat illud magis in ipsis *actis* adnotare. vid, *Ord. Crim. Boruss. cit. l. §. X.* Cum litteris informatoriis.

* Quod ne fiat, quidam his litteras reo, vel defensori vol int communicandas esse. OLDEK. tit. I. *obs.* VIII. *num.* V BRVNN. *de inq. pr.* C VIII. M. VI. *n.* VII & *Cent* III. *dec.* XCI. sed vid. RENNEM. *de transmiss. act. pag.* 96. *num.* XX.

CCLXXXI.

Alicubi transmissio in alium finem fit.

Ab hac valde distinguenda est illa transmissio, ad quam quibus dam in locis inferiores iudices, in *praefecturis* praecipue, adstringuntur, singulis inquisitionis partibus finitis, vt ab *immediate* superiori instruantur, an & quatenus inquisitio incipienda, vel coepta prosequenda, adeoque magis *relationem*, quam sententiae petitionem constituit. Ita de Bauaria testis est *malefiz ordnung tit. III. art. V.* de Episcopatu Herbipolensi & Salisburgensi BLVML. *ad art VII. C. C. C.* BEK. *de centen. cap. VII. obs. IV. num. XV.*

CAP. XVII.

DE

SENTENTIA CRIMINALI EIVSQVE PVBLICATIONE.

§. CCLXXXII.

Connexio.

Qvum itaque iudex extraneus, vel ipse inquirens sententiam de caussa criminali ferant, (§. CCLXXV. seq.)

ſeq.) lata vero publicanda, & exequenda ſit, neceſſe eſt, vt circa hæc capita quoque ſimus occupati. Et quidem ante omnia quid circa *conceptionem*, & *publicationem* iuris ſit, diſpiciendum.

§. CCLXXXIII.

SENTENTIA CRIMINALIS in ſenſu generali eſt *quoduis iudicis circa crimen pendens decretum.* Quum enim probationes in criminalibus debeant eſſe luce meridiana clariores, (§. CLXXXIX.) & tamen non raro plures emergant defectus, ac dubia, quibus per torturam, territionem, iuramentum, inſpectionem ocularem, ſufficientem corporis delicti demonſtrationem, examen certorum teſtium, recognitionem documentorum, aliaque momenta ante omnia ſatisfieri debet: plerumque contingit vt decreto iudiciali opus ſit, quod in ſenſu latiori ſententia vocatur, & in plerisque cum ſententia ſtricte dicta conuenit. **Sententia criminalis in ſenſu generali.**

§. CCXXXIV.

Stricte vero SENTENTIA hoc loco dicitur *legitima cauſſæ criminalis per iudicem, ſecundum leges, & acta facta deciſio, vel condemnans, vel abſoluens.* Inde vero ſua ſponte fluunt axiomata: 1) ſententiam concipere eſt *iudicis*, & quidem **In ſenſu ſpeciali.** **axiomata:**

 2) ſe-

2) secundum *leges* & *acta*, 3) per definitivam lis de crimine praesenti tollitur. De priori axiomate actum *cap. anteced.* Sequuntur ergo reliqua.

§. CCLXXXV.

Sit actis conformis.

Quemadmodum ergo iudex secundum *acta* pronunciare tenetur, *l. 6. §. 1. de off. praes.* (§. CCLXXXIV. 2.) sequitur, 1) eum secundum *conscientiam* contra acta iudicare non posse: CLASEN. *ad art. XCII.* diss. FRANTZK. *lib. II. resol. XXII.* 2) ab omni *corruptione* alienum esse: * THEOD. *coll. crim. cap. IX. aph. I. num. XXIV.* nec 3) vllum respectum habere debere ad *litteras informatorias*, GRANZ. *cap. V. m. II. s. III. art. IV. num. CCCCXCVII.* quin potius officium eius potissimum 4) in *facti* discussione versari: BRVNN. *anweis. cit. l. cap. IX. §. V.* KRESS. *de rat. decid. cap. V. §. VI. VII.* 5) ex officio ad ea *supplenda* teneri, quae huic notitiae inseruiunt, quorsum imprimis *defensio* pertinet: THEOD. *coll. crim. cit. l.* 6) sententiam actis e diametro contrariam *nullam* esse. LYNK. *dec. CCCXXXVII.*

* Alias *crimen repetundarum* committit, quod tamen male ex *art. CCV. C. C. C.* petitur, docente KRESSIO *ad h. art.*

§. CCLXXXVI.

§. CCLXXXVI.

Quia porro legibus quoque conuenire debet (§. CCLXXXVI. 2.) fluit 7) vt *contra leges* lata sit ipso iure nulla, *cap. I. X. de sent. & re iud.* quamuis, quia crimina æstimantur ex legibus loci, vbi commissa (§. XXXVIII.) 8) primario *statutaria* leges, vel *prouinciales*, in subsidium *iura communia* normam iudiciorum criminalium constituant; 9) nunquam autem necesse sit, vt *libello* præcise conformis sit. CARPZ. *quæst. CVI. num. XVII.* Et legibus.

§. CCLXXXVII.

Quia præterea lis de crimine præsenti per sententiam tollitur, (§. CCLXXXIV. 3.) patescit, 1) eandem definitivam reum *absolvere*, vel *condemnare*, BRVNN. *cit. l. §. V. X.* eamque 2) *certam*, ac definitam esse debere * *art. CXCII.* adeoque non nocere, si vel maxime 3) *alternatiue* composita sit, vid. BLVML. *ad art. CV.* in vero conceptam, 4) si nihil contra reus vrget, vim *rei iudicatæ* obtinere, *leg. 7. §. 2 ff. de accus.* Sententiæ legitimæ qualitates.

* Non tantum in *absolutoria* huius circumstantiæ ratio habenda, vt constet, *quousque* absolutio tendat verum imprimis in *condemnatoria*, in qua *genus* pœnæ diserte, & diligenter exprimendum. *art.* CXCII. CXCVII. CLASEN, *ad art.* XCIV. Ipsam formulam stylus

lus curiæ fori cuiusuis suppeditat. Neque enim praxis in formulas, in *Const. Crim. Carol.* relatas, iurauit.

§. CCLXXXVIII.

Absolutoria quotuplex.

Sententia itaque definitiua vel *condemnat*, vel *absolvit*. Et quidem absoluit vel *plene*, vel ex defectu sufficientium *indiciorum*; illa *definitiua*, hæc *ab instantia* dicitur. Vnde quoque differunt, 1) quod hæc ante *responsionem* ad articulos ordinarie; illa caussa *plene* cognita locum habeat: 2) hæc caussæ *retractationem* admittat; * illa exceptionem *rei iudicatæ* producat, *cit. l. VII.*

* Vnde hoc casu iudici actorum custodia iniungitur, vt, aliis occurrentibus indiciis, hactenus non excussa, simul in subsidium vocare possit. KRESS. *art.* XCIX. §. I. GRANZ. P. II. *pag.* 2. *num.* XIII. Neque enim *cassatio* actorum iudici integra est. *art.* CCII. C. C. C.

§. CCLXXXIX.

Absolutoria definitiua in rem iudicatam transit.

Quum itaque sententia *absolutoria* vim *rei iudicatæ* habeat, (§. CCLXXXVIII. 3.) sequitur 1) vt ex iisdem indiciis *noua* inquisitio formari, *cap. 6. X. de accus.* vel 2) semel absolutus a magistratu alterius loci puniri nequeat: 3) iudici integrum non sit, sententiam hanc ab actis *remouere*, THOMAS. *de iud. sent. in caus. crim. ab act.* re-

act. remou. dummodo iis fuerit conformis. (§. CCLXXXV.) LYNK. *dec,* CCCXXXVII. *resol.* CCLXXVI.

§. CCXC.

Alia autem quæstio est, quo tempore in rem iudicatam transeat? quæ vno eodemque modo decidi nequit. In inquisitorio *statim* fit iudicatum, quamprimum sententia lata, deque eius tenore constat: *in accusatorio demum post *decendium,* quum in hoc accusatori appellare integrum sit, non tantum *necessario,* vti visum CL. KRESSIO *ad cit. art.* CXIX. verum etiam *voluntario,* quum vterque vnum eundemque finem habeat, & sic eodem iure gaudere debeat. Quo tempore?

* Excipit VALLENSIS *ad tit. de heret. §. III. num. III. heresin,* sed sine certo fundamento: tum, quod hierarchiam, & tyrannidem ecclesiasticam hoc euidenter sapiat; tum quod heresis magis errorem intellectus, quam verum crimen, pœna coërcendum, constituat, conf. STRAVCH. *amoen. iur. can. L. c. V.*

§. CCXCI.

E contra *condemnatoria* ad pœnam promeritam tendit; quamuis, quia nemo, nisi confessus, aut conuictus pœnam subire debet, (§. CXCV.) absque his subsidiis condemnatio, eique cohærens pœnæ executio, locum habere non possit. Quamdiu ergo circa hæc aliquid desideratur, tamdiu desuper sententia *interlocutoria* pronuncianda. KAYS *pr. crim. cap.* IX. §. III. **Condemnatoria tendit ad pœnam.**

§. CCXCII.

Sub quibus conditionibus.

Vt autem hunc in finem acta instructa sint, necesse est, 1) vt constet de *corpore delicti*, *art. VI. XX. C. C. C.* 2) legitima *indicia* praecesserint, 3) illa fuerint *probata*, *art. XXIII. XXX. XLV. C. C. C.* 4) in contrarium a reo non *elisa*, *art.* XIII. XXVIII. XXIX. XXXIII. XLVII. C. C. C. reusque 5) vel per *duos testes* omni exceptione maiores de crimine conuictus, *art.* LXII. aut 6) per *torturam* adactus ad confessionem spontaneam, *art.* LVI. 7) *veram*, *art.* LIV. 8) *ratificatam*, *art.* LVI. nec 9) *elisam*, *art.* XLVII. *processu* criminali tamen 10) legitime instituto. MANZ. *ad art.* LIX. *num.* VIII. *seq.*

§. CCXCIII.

In rem iudicatam non transit.

Quamuis vero sententia *absolutoria* statim rei iudicatae vim nanciscatur; (§. CCXC.) non idem effectus *condemnatoriae* proprius est. Quum enim haec summum vitae, famae, bonorum, corporisque praeiudicium pariat, *art. CIV. C. C. C.* & ideo in processu criminali, ad deducendam innocentiam, *fatalia* non obseruentur, (§. CLXXXIX. 2.) facile est ad intelligendum, cur sententia condemnatoria semper, & saepius impugnari possit, * *art. XCII. C. C. C.* adeoque in

in rem iudicatam non transeat. BERGER *P. II. resp. CCLXII.*

* Loquor de impugnatione, quæ fit re integra, aliud si reus iam punitus, &, vtrum denuo coërceri possit, quæstio mouetur, de qua infra *sect. II. cap. I.*

§. CCXCIV.

Qualiscunque autem sententia fuerit, vel ab ipso iudice inquirente, vel a collegio extraneo legitime concipienda. Eum in finem necesse est, vt vtrobique 1) in consessu iudiciali, facta *relatione*, desuper deliberetur, 2) assessores vel scabini *votis* suis audiantur, 3) vota *maiora* concludant, 4) sententia in *chartam* coniiciatur, *art. XCII. XCIV. C.C.C.* KRESS. *ad C.C.C. pag. 213.* Atque hoc modo dicuntur iudices sententiam haurire, *urtheil finden*, *schœpfen &c.* Quid apud Tyrolenses eapropter vsu receptum, refert FRÖLICH *lib. IV. tit. XV.* Quo more vero olim in Germania scabini* vna cum *adstantium* consensu sententias conceperint, ex DATTIO operose docuit MEIND. *de iud. cent. cap. IV. §. XXXVIII. seq.*

Quomodo sententia criminalis concipienda?

* Quodnam in Germania *horum* primario erat sententiam concipere, quemadmodum *iudicis*, vel *comitis*, eam pronunciare. Vnde illi *schöppen, finder* vocabantur, MEIND. *de iud centen. pag. 272. vid. Statut. Lubec. lib. V. tit. I. art. I.* adeo, vt comiti ne quidem integrum esset, ab

 illis

illis condemnatum a pœna dictata dispensare. vid. *cap. 2. Anni DCCCXIII. capit. 13.* MEIND. *cit. l. capit. IV. §. XVII.*

§. CCXCV.

Legitime publicanda.

Hoc modo concepta sententia legitime *publicanda*, antequam executioni detur, & quidem vel ad instantiam accusatoris, vel ex officio, nemine eam postulante, dummodo a principe, vel regimine antea *confirmata* fuerit; quod plerisque in locis vsu seruatur. * LVDOV. *pr. crim. cit. l. §. IX.* BRVNN. *anweisung zum inq. proc. cap. X. §. II. Ord. Crim. Boruss. cap. X. §. IX.*

* Quibusdam in locis clausa superiori insinuanda: alibi tenorem sententiæ antea iudici inspicere licet. Neque violenta, quæ pro magistratu est præsumtio, fraudis exclusiua, permittit, vt reus, vel eius defensor citationem ad recognoscendum sigillum vrgere possit, quicquid dicat THÖNNICKER *aduocat. prud. in for. crim. pag. 182.*

§. CCXCVI.

Absolutoria sine mora publicanda & exequenda.

Quia autem sententia definitiua vel absolutoria, vel condemnatoria est, & hæc iterum vel *capitalem*, vel *non capitalem* pœnam complecti potest; ad effectum publicationis hi casus ad inuicem studiose distinguendi sunt. Et *absolutoria* quidem sine mora reo promulganda, isque, præstita vtplurimum

vrpheda,

vrpheda, e carceribus statim dimittendus. *Ordin. Crim. Boruss. cap. X. §. II.*

§. CCXCVII.

Non idem de *condemnatoria* dicendum. Hæc enim vel *extra ordinem* reum coërcet, vel *capitalem* pœnam minatur. Vtriusque intimandæ finis est, vt reus, vtrum pœnam declinare possit, deliberare; huius vero in specie, vt ad mortem sese præparare, & de bonis suis ante executionem disponere queat. *art. LXXIX.* BRVNN. *anweisung &c. cap. XI. §. I.* Non condemnatoria.

§. CCXCVIII.

Inde vero consequitur, 1) reum, si aduersus eam *prouocare* vult, audiendum: 2) *genus* pœnæ ipsi simul, etiam in capitalibus, annunciandum esse: *art. XCIV.* SIMON. *de intim. execut. cap. I. th. VII.* 3) publicationem ne quidem in non capitalibus ipso *executionis* die regulariter fieri posse, quicquid ex præiudicio processus inquisitorii dicat IDEM *cit. l. th. VI.* cum CARPZOVIO *quæst. CXXXVII. num. XLV.* vid OLDEK. *contra Carpz. P. II. th. f.* 4) parum referre, per quem reus de pœna certior reddatur, siue per *carnificem*, siue per *actuarium*, siue per *ministrum* iudicii, siue per *clericum*, quod pro diuersis moribus variat. SIMON. *cit. l. cap. II. th. VI.* DÖPL. *cap. II. §. CCCXXXI.* Quomodo, & per quos hæc publicanda.

In Saxonia in ipso iudiciali consessu publicatio fit. DÖPL. *cit. l. §. CCCXXXII.*

§. CCXCIX.

Ad capitalem pœnam reus præparandus.

Quemadmodum vero *capitalis* sententiæ intimatio peculiariter ob *mortis* præparationem fit, (§. CCXCVII.) 5) sequitur, vt tum reus conuersatione virorum religiosorum, & clericorum ad pœnitentiam agendam, Sacramentum S. cœnæ accipiendum, mortemque intrepide obeundam adhortandus, *cit. art.* *eumque in finem 6) e carceribus dimittendus, & in loco *honestiori* custodiendus sit: KAYSER. *pag. 887.* 7) ipsa publicatio vero ad *triduum art. LXXIX.* præscriptum, non restringenda: ** FRÖLICH. *cit. l. P. I. pag. 303.* WILLENB. *Ex. LVIII. §. XII.* contra 7) condemnato permittendum sit, vt pastorem *suæ religionis* sibi eligat. ***

* Inde merito reprobatur abusus, quo clerici reos instigant ad reuocationem, quibus dicam scripsit Imperator *art. XXXI. & CIII. C. C. C.*

** Alicubi tamen hoc spatium coarctatum fuisse, docet exemplum apud LEHMAN. *chron. Spirens. lib. IV. cap. XVIII. pag. 333.* quemadmodum id tunc quoque negligitur, vbi reus *durch das stand-recht* condemnatur. BECK *de iudicio statario.*

*** An ergo Rabbi ad Iudæum delinquentem ad mortem condemnatum vocandus? recte id

id affirmat WILLENB. *de impan. ad mort. condem.* §. XI. &, KRESS *ad art. CII. C. C. C.*

§. CCC.

Quia denique hæc intimatio ideo fit, vt de suis *bonis* disponere possit reus, (§. CCXCVII.) sequitur 8) vt bona diuidere, *testamentum* condere, creditores suos designare, & quid aliis restituendum sit, determinare possit. GRANZ. *cap. V. m. II. f. III. art. XIII. num. DCCLXVIII.* Solum crimen *perduellionis* exceptum, quod confiscationem omnium bonorum coniunctam habet per *art. CCXVIII. C. C. C.* vid. RICHT. *P. I. dec. LVII. num. XVII.* SCHILT. *ad ff. Ex. XXXVIII. num. XXV.* De bonis suis antea disponere potest.

CAP. XVIII.

DE

EXECVTIONE SENTENTIAE CRIMINALIS EIVSQVE SOLENNIBVS.

§. CCCI.

LAta hoc modo, ac confirmata sententia criminalis EXECVTIONI danda, vt finis pœnarum, in eadem contentarum obtineatur. Qua in re tamen duo attendenda sunt capita: 1) ne executio nimis Sequitur ipsa executio.

mis *differatur*, sed quantum fieri potest, celeriter expediatur, *l. 5. C.* de *cust. reor. art. LXXVII. C. C C.* 2) vt verbis sententiæ *exacte* respondeat *art. XCVI. C. C. C.*

§. CCCII.

Cui propria sit.

Quemadmodum vero executio est pars iurisdictionis criminalis: * (Sect. I. §. LXXV.) ita euidens simul est, eam huic propriam esse, qui in caussis criminalibus competens est. Ordinarie illi adscribenda, qui de caussa ipse cognouit. BESOLD. *voce halsgericht*: Obtinuit tamen alicubi, vt alius cognoscat de crimine, alius iterum sententiam latam exequatur, vt pluribus exemplis docuit BECK. *de iurisd. superior. cap. XXIII. obs. I.*

* Banno imperii tamen constrictum a quolibet occidi posse, patet ex *ordin. cam. P. II. tit. IX. § III.* & terribili formula banni, quam *aus dem kampfgerichs des landes Francken* refert GOLDAST. *reichs-satzungen* tit. I. pag. 238. vid. MEIND. *de iud. centen. pag.* 140. *Quod vero non ita semper capti perierint, partim indulgentia Imperatorum fecit, partim fuga, quam adprehenderunt, partim armorum felicitas, partim denique amicorum preces, & placata regum ordinumque ira*; verba sunt B. GUNDLINGII ad *leg. mai. cap. II. §. XXIX.*

§. CCCIII.

§. CCCIII.

Quis signa executiua erigat?

Quumque ei, cui iurisdictio, & executio competit, omnia ea quoque indulta censeantur, sine quibus illæ exerceri nequeunt, *l. 2. ff. de iurisd.* sequitur, vt 1) is ordinarie ius habeat *signa executiua* erigendi: WEHNER *voce zent.* KRESS *de concess. iurisd. sub formul. richt und ungericht §. XXVIII.* 2) ipse *sumtus* eum in finem necessarios ferat, absque subditorum onere. *art. CCXV.* CARPZ. *quæst. CIX. num. LXVIII.* BESOLD. *cons. XXXV.* interim 3) iurisdictione *criminali* destitutus censeri non debeat, qui huiusmodi signa non habet. WEHNER *cit. l.** Solet enim hodie hæc facultas vtplurimum specifice, & nominatim cum ipsa executione in feudum concedi. BEYER *de expens. crim. cap. XV. §. III.*

* Sæpius accidit, vt nobiles totam inquisitionem dirigant, ob defectum huiusmodi signorum sententiam suo iure exequi nequeant, quo casu aut crux erigenda aut præfectus requirendus, vt in subsidium iuris executionis curam suscipiat. vid. STRYK. *V. M. tit. iurisd. §. II.*

§. CCCIV.

Quæ huius erectionis solennia?

Erectio istiusmodi signorum fit *solenniter*, ad modum *art. CCXV.* præscriptum. Conuocantur hodie *murarii*, & *carpentarii*, sub districtu iudicis commorantes, quorum

Cc ex

ex coetu per *fortem* tot eliguntur, quot operi faciendo sufficiunt. * Quondam plura opificum genera concurrisse, docet HVND. *auszug Beyer. historien*, *pag.* 402. DÖPL. *P. I. pag.* 613. Alicubi mores speciatim operas molitorum, & textorum olim in extruendo opere requisiuerunt, vt testantur ERTEL *de iur. infer. lib. II. cap. I. obs. VI.* KIRCHGESNER *Trib. nemes. pag.* 31. LEIBNIZ. *collect. etymolog. p.* 11.

* Olim in Germania, vbi rei ex arboribus suspendebantur, operosæ solennitates *art. CCXV.* incognitæ, quemadmodum hodie sæpius militibus arbores sunt patibula, STRYK *de iurisd circumscipt. cap. III. num. LIII.*

§. CCCV.

Executio fit in loco publico.

Exstruuntur huiusmodi signa in locis *publicis*.* Quum enim finis primarius pœnarum sit, vt alii exemplo facinorosi a criminibus imposterum deterreantur: (*Sect. II. §. II.*) necesse est, 1) vt executio pœnæ, vel sententiæ coram populo fieri, & signa executionis *publice* exædificari debeant. ** Peragitur tamen executio aliquando in loco abscondito ob metum tumultus, vel aliam peculiarem personæ delinquentis qualitatem. CRVS. *de ind. cap. XVI. num. IX.*

* Vnde

* Vnde QVINCTILIANVS *decl.* CCLXXV. *Quoties noxios crucifigimus, celeberrimae eliguntur viae, vbi plurimi intueri, plurimi commoueri hoc metu possint.* Quin & oppida certa loca apud Romanos habuisse videntur huic spectaculo destinata. Enimvero Mamertini *more ac instituto, crucem fixerunt in via Pompeia.* CIC. *in Ver.* Sic Romae *locum seruilibus, poenis sepositum* fuisse testatur TACITVS *Annal.* XV. Plenius hunc morem ex iure Romano illustrat PETRVS FABER *lib.* II. *semestr. cap.* VIII.

** Sunt, qui istam extructionem ita constringunt, ne vmbra, quando est maxime prolixa, territorium vicinum attingat. SCHNEIDEWIN. *Tr. feud.* P. II. *num.* LXXIII. Verum istas naenias merito ridet BEYER *de exp. crim. num.* DCCLXXXIII. In *Ordin. Crim. Austriac. art.* LVIII. tamen constitutum, vt, vacuo spatio 24. cubituum inde ab agris vicinorum relicto, patibulum extruatur. *vid.* GVARIENT. *Cod. Austr. p.* 686. Hoc rationem habet, ne alteri per alterum iniqua inferatur conditio, quae omnino metuenda, quia ob copiam spectatorum accurrentium devastatio fructuum, vel segetum ob nimiam finium propinquitatem non potest non sequi. Ita vero non stringit sententia CL. KRESSII *ad art.* CCXV. existimantis, per executiones criminales tempestiue factas hoc damnum evitari.

§. CCCVI.

Ob eundem finem 2) executio eo tempore suscipienda, quo nemo eidem interesse impeditur. Inde est, quod a) in *feriis* fieri non possit, *l. f. C. de feriis.* Quo tempore.

Cc 2 LAVT,

LAVT. *tit. de fer.* §. *XVI.* ANT. MATTH. *lib. XLVII. tit. XVIII. cap. VI. num IX.* ſed b) alio die ex arbitrio iudicis præfixo. Obtinuit tamen plerisque in locis, vt vel die *martis*, vel *veneris* ſuſcipiatur, GRYPH. de *Weichb. Saxon. cap.* LIX. LXV. GOBELIN. *Cosmodrom ætat. II. cap. IV.* BRVMMER *de Scab. cap. IV.* §. XI.

§. CCCVII.

Aduerſus quem. Nec minus inde ſequitur, 3) contra reum *viuum* tantum executionem ſuſcipi: *l. 22. C. de pœn.* non 4) contra mortuum, exceptis criminibus *atrociſſimis*: CARPZ. *quæſt.* CXXXI. *num.* XXXV. *ſq.* FROMMAN. *de execut. in effigie*, LYNCK. *dec.* MCCCLXIII. multo minus 5) contra *bruta* animalia, excepta Sodomia: * nec 6) contra *furioſos*. ANT. MATTHAEI *proleg. de crim. cap. II. num. VI.*

* Vt omnis criminis memoria tollatur; ex quo fundamento executio ad ſtatuas, ædes, aliquando extenditur (*Sect. I.* §. *II.*)

§. CCCVIII.

Quisnam executor. Executores pœnarum in veteri Hebræorum republica erant ipſi *teſtes* capitalium ſcelerum; Leuit. XXIV, 14. Num. XV, 32. Deut. XVII, 7. XIII, 9. vel *Leuitæ*, Exod. XXXII, 26. Dn. MICHAELIS *de pœn. capital. Hebræor.* §. XXXI. Apud Ro-

Romanos *lictores*, *carnifices*, *milites*; MATTHAEI *cit. l. lib.* XLVIII. *tit.* XVII. *cap. VI. num. V. seq.* In Germania quondam *Druides*, KRESS *de variis iurisd. gen. cap. II. obs. II. actor* ipse: WEHNER. *voce*: *besiebnen*, proximus *agnatus*; MVLLER *annal. Sax. Anno* MCCCCLXX. *sodales* ac socii; * DATT. *de P. P. pag.* 80. *n.* 47. plerumque iunior *scabinus*, non tantum in Westphalia, ceu visum CL. KRESSIO ad *art. I. C. C. C.* verum etiam in aliis Germaniæ iudiciis. BRVMM *de scabin. pag.* 363. FABR. *hist. Sueu. p.* 60. HOFFMAN. *specim. coniect. LL. Germ. pag.* 159. MAIER *de execut. sent. capit. §. VIII.* MEIND. *de iud. cent. cap. V.* §. XXIX. *Spec. Sueu. lib. I. cap.* XXV. AVTOR *act. Lindau. pag.* 844. 850. In foro hodierno vtimur carnificibus, huic muneri specifice præfectis *art.* XCVII. *C. C. C.* WILLENBERG *de delinq. condemnat. ad offic. carnific.* Plenius hoc thema ex iure Mosaico, romano, germanico examinaui in *diss. de honest. execut. pœn. capit.*

* Hunc morem in Anglia seruari, testatur BODIN. *de repub. l. lib.* III. *cap. XXXVIII. n. CCCLXI.* Quid? quod inter milites receptum sit, vt commilitones aliquando sclopeto perimant sodales delinquentes, ad mortem condemnatos.

§. CCCIX.

Quemadmodum vero iudex studere debet, vt quam *celerrime* executio sententiæ susci- Aliquando differ-

renda ex iustis caussis, fauorem rei, suscipiatur, (§. CCCI. 1.) consequitur, eandem non facile differendam esse. Iusta tamen caussa concurrente, iudex non tantum *potest*, verum etiam *debet* eandem aliquantisper suspendere. Caussae ipsae vel fauorem *delinquentis*, vel *tertii*, vel *reipublicae* concernunt. Illuc pertinet 1) *morbus* inquisiti extra ordinem puniendi: CARPZ. *quaest.* CXLIV. *num.* LIV. capitalis enim executio ideo non differtur, IDEM *cit. l. num. LII. Ord. Crim. Boruss. cap.* XII. §. *IV. conf.* BERG. *El. crim. pag.* 217. & ILL. WERNH. *P IV. obs.* XV. vbi de quaestione: verum ob epilepsiam suspendendum sit supplicium? 2) emergens falsi crimen *testium*, quorum fide reus est condemnatus: OLDEK. *tit. V. obs.* XXII. BRUNNEM. *de proc. inq. cap.* X. *num. IV.* 3) *excessus* poenae consuetae, *l. 20. C. de poen.* Historiam huius legis texuerunt, & praxin eiusdem insigni exemplo illustrarunt LANGLAEUS *semestr. lib.* XI. *c. II.* MATTHAEI *de iur. glad. pag.* 12. 654. THUAN. *lib.* LXXXVI. *hist. ad ann.* MDLXXXVIII. MORNACIUS *ad cit. l. 20.* 4) defectus salutaris *praeparationis* ad mortem: * MAURIT. *Conf. Chilon.* XXVI. *num.* IX. *Ord. Cr. Boruss. cap.* XII. §. II. pertinaciter tamen a conuersione abhorrens *simpliciter* poena plectendus. WILLENB. *de impoenit. ad mort. condem.* 5) *reuocatio* criminis, vel accusatio

ſatio de iniuria iudicis in ipſo die executionis ſuſcepa: *art.* XCI. *C. C. C.* OLDEK. *contra* CARPZ. *dec. II. quaeſt. V. num. III.* KAYS. *prax. crim. cap.* X. *§. VII.* Dn. KNORRE *Manud. ad Proc. P.* X. *§.* LXI. ſi vel maxime ex inſtrumento *Notarii* de confeſſione conſter, quam cautelam merito inanem pronunciat B. WERNH. *P. III. obſ.* CXLVIII. & *P.* IX. *obſ.* XLIV. 6) appellatio, vel defenſio aduerſus ſententiam condemnatoriam interpoſita. LADOV. *proc. crim. cap.* XI. OLDEK. *de appellat. in cauſ. crim.* KRESS *art.* CCXIX. *§. VII.*

* Vnde mores Galliæ, quibus omne pœnitendi ſpatium criminum reis ad mortem damnatis præcluditur, iique ſtatim ad exequendam pœnam rapiuntur, merito reprobat GRAMMOND. *libr. III. pag.* 211. his verbis: *Fruſtraneum eſt viro deſperato ſubſidium, quod momento tranſigitur: Satius fores ſtata temporum intervalla concedi condemnatis, quo vomitis ira & ultione reſipiſcerent. Apud Gallos condemnato ſtatim innoteſcit ſententia, & dum implacida mortis imagine horreſcit totus, rapitur in patibulum. Melius Hiſpani & reliqui Europæi, qui temporum ſpatia concedunt condemnatis, quantum ſatis molliendo mortis horrori, abluendisque per pœnitentiam meditata confeſſione noxis.*

§. CCCX.

Huc vero ſpectant 7) emergentia *gra-* Reipubli-

uio

cæ, vel tertii concernentibus. *uxoris* delicti, pœnæ argumenta: THEOD. *coll. crim. cap. X. aph. 5. lit. f.* 8) reorum *potentia*, & tumultus imminens: CARPZ. *quæst CXXXVII. num. XIII.* 9) necessitas indagandi criminis *socios*, ac *complices*, quos captum iri spes est. BRUNN. *ad l. 19. de pœn. num. VIII.* 10) *absentia* correi reuersionis spem facientis, THEOD. *cit. l. cap VI. num. V.* CARPZ. *quæst LX. num. XII. XLIX. quæst. CVIII. n XXXVII.* FRÖL. *ad C. C. C. P. I. pag. 322.* sed vide *Sect. II. cap. XXIV.* 11) fauor partus in vtero delinquentis, *leg.* 3. *de pœn.* THEOD. *cit. l. cap. X.* GRANZ. *cap. V. m. II. f. III. art. VIII.* * LEYSER. *sp. XIV. n II.* 12) obligatio administratoris ad *rationes* reddendas GOMEZ. *tit. III. cap. XIII. num. XXXVI.* **

* Hanc caussam dilationis agnouisse Romanos, Athenienses, & Ægyptios, autores sunt AELIAN. *var. hist. lib.* V. BRISSON. *select. antiq. lib II. cap.* XX. Ab omni vero humanitate alienus est ZACHIAS *quæst. med. legal. lib.* IX. *tit.* II *quæst. vn.* XX. scribens: *matrem ad mortem damnatam viuam secandam esse, vt partus ei extrahatur.*

** Male huc referunt insigne artificium per l. 31. *de pœn.* vel reuelationem proditionum aduersus principem. THEOD. *cit. l. n.* LXII. LXXII. HEIG. *P.* II. *quæst.* XXXII. *num.* XLVII.

§. CCCXI.

Exacte sen- Quum porro sententiæ exacte executio re-

respondere debeat, (§. CCCII. 2.) sequitur, vt 1) nec grauior, nec leuior pœna imponi, multo minus *exasperatio* addi possit, cuius in sententia mentio facta non est: 2) reus, rupto laqueo nihilominus denuo suspendi, * gladio tantum vulneratus, capite truncari, culeo insutus, & ex vndis viuus extractus, iterum, vbique tamen *in continenti*, & sine mora, aquis immergi debeat. vid. CARPZ. *quæst. LXXXVIII. num. XL.* IVL. CLAR. *quæst. XCVIII. num. IX.* STRVV. *obs. crim. cap. VI. §. fin. Tab. ad art. CLXII. §. III.*

tentiæ respondere debet.

* Hoc casu executionem interrumpi, reumque liberari, sunt, qui docent. WESENB. *in parat. ff. de pœn. num. IX.* Alii aliter MENOCH. *de præsumt. lib. V. præs.* XLVIII. *num.* XX. FRÖLICH. *ad* C. C. C. *pag.* 326. ILL. DE COCCEI *de proport. furti ac suspend. rupto laqueo.*

§. CCCXII.

Præcedit executionem solennis *constitutio iudicii criminalis*, *die hegung des hochnothpeinlichen halsgerichts.* Quemadmodum enim veteres Germani neminem, nisi præmisso magno solennitatum apparatu condemnare solebant; *Landr. lib. I. art. XLIX. art. LXXX. C. C. C.* ita maiores ad hunc vsque diem morem istum retinuerunt in delictis capitalibus; in non capitalibus vero neglexerunt. KAYS. *pr. cr. cap. X. §. I.* Ita vero per se patet, 1)

Antea tamen solenne constituendum iudicium.

ista constitutione vitia processus antecedentis non purgari: OLDEK. *contra Carpz. P. II. qu. IV.* nec 2) rationes a CARPZOVIO *quaest. CXXXVI. num. XLIII.* pro fine istiusmodi solennitatum allatas, quadrare, quae, si verae forent, huius iudicii constitutionem etiam in non capitalibus exigerent.

§. CCCXIII.

Praemittitur conuocatio.

Ordo solennium hic est. Antecedit solennis conuocatio vel per campanae pulsum *, vel tubam, prout vbique moris est. *art.* LXXX. LXXXII. *C. C. C.* Accedunt iudex, & scabini ad locum consuetum, sellas iudiciales occupantes, *art.* LXXXII. *C. C. C.* quondam ieiuni, non vero armigeri, ** DATT. *de P. P. lib. IV. cap.* XXXII. *num.* XLVIII. in Westphalia ne quidem pileati. KRESS. *ad art.* LXXXII. *C. C. C.*

* Et hic mos, quo campanae pulsu iudicium conuocatur, vetustissimus, in plerisque locis Germaniae olim notus, vt patet ex *Const. Crim. Bamb. art. XCV.* & WEHNERO *voce: beleuten.* De Sueuiae Landvogteia testis est ILL. DE LVDEWIG *de Sueuiae tribunali §. XXII.* De episcopatu Wormatiensi SCHANNAT. *Hist. Wormatiens. tom. II. pag.* 443.

** Contra mores veteres germanorum TACIT *de mor. G. CXXII.* gallorum LIVIVS *L. XXI.* qui semper ad concilium armati accedebant.

§. CCCXIV.

§. CCCXIV.

Coëunt vel ſub dio, vel ſub tectis, coram ſtatuis *Rolandinis*, vbi erectæ ſunt. Viennæ pannum rubrum foras e loco iudicii ſuſpenditur: KRESS. *ad art. LXXXIII.* alibi menſa panno nigro obducitur ad complendam pompam tragicam; præſes iudicii *gladium*, vel *baculum* * tenet, expectans accuſationem publicam. Conueniunt iudex & ſcabini.

* Vterque eſt ſymbolum poteſtatis. Quondam comes gladium manu tenebat, aſſeſſores baculum, HOFFMANN *orig. iur. germ. p.* 82. AVT. *des berichts vom teutſchen Adel in teutſchl. p.* 202.

§. CCCXV.

Subſequuntur interrogationes iudicis, reſponſiones ſcabinorum, de rite conſtituto iudicio, publiceque per præconem formula ſolenni exclamatur: rite iudicio conſtituto nihil amplius deeſſe. Sequuntur interrogationes ac reſponſiones.

§. CCCXVI.

Progreditur accuſator conſtitutus, *der blutſchreyer*, veniam accuſationis aduerſus reum delinquentem proponendæ petens, cuius ad manus ſtat miniſter publicus, *der frohnbothe*, ſtricto gladio, qui clamorem zettericum * alta voce ingeminat. *art. LXXXVII. C. C. C.* cuius formulæ variant. KAYSER. *pr. crim. P. II. §. XX.* KIRCHG. *pag.* 322. MEIND. *de iud. centen. cap. VI. §. XXII.* BEYER. *de expenſ. crim. cap. XIV. num. DCCXXXVI.* KRESS. Prodit accuſator cum clamore violentiæ.

ad cit. art. Alibi vociferatio ista, recitata demum sententia, suscipitur.

* Ortum trahere videtur a moribus antiquis, vbi reum in flagranti deprehensum statim, ad iudicium ducebat accusator, implorabatque occurentes, vt ad persequendum, & capiendum reum opem ferrent. BEYER. *ad cit. art. pos. XXVI.* Vnde vociferator formulis hunc in finem conceptis iustam, ac condignam iudicis vindictam implorare videtur. Lepida enim sunt argumenta, quibus sub hoc clamore *citationem* quandam adumbrari, & famosum *zetter-geschrey* quasi *das zitir-geschrey* esse dicunt, immo, (risum teneatis amici!) natales eius e sacris bibliis petunt, imprimis ex loco *Ieremiae* XII, 6. *Iudith.* XIV, 16.

§. CCCXVII.

Accusationem recitatam sequitur sententia. Prodit porro accusator, formula accusatoria instructus; reus vinctus adducitur, de crimine commisso examinatur, sententia promerita publice recitatur, reus carnifici concreditur, huic vero saluus conductus contra vim publicam, si munere suo minus recte functus fuerit, publice conceditur, quod feritatem plebis, carnificem hoc casu quondam sine mora opprimentis, sapit, vt recte coniicit CL. KRESS. *ad art. XCVII. C. C. C.*

§. CCCXVIII.

§. CCCXVIII.

Frangit postea iudex *baculum*, alicubi præterea lictor, BEK. *de fract. bacul. in exec. sent.* §. *XXVII.* * curatque, vt comitante eundem sacerdote ad locum supplicii consuetum ducatur, vel vehatur, pœnaque ex sententiæ tenore irrogetur. *art. XCVI. seq.* Præcedit tamen ante discessum iudicis, euersio subselliorum BEYER *de exp. crim. num. DCCXL.* Alicubi quoque reo, ipso die executionis vna cum carnifice prandium paratur, vulgo: *das henckermahl.* DÖPL. *pag. 451.* **

Frangitur baculus

Succedit ipsa executio.

* Hæc fractio est mera *solennitas*, qua vsi sunt Germani ad denotandum, iudicium *finitum* esse. FLETA *lib. I. cap. XXXVIII.* §. *XVI.* DV FRESNE, *voce: degradatio*; non vero vt esset *typica* irretractabilis sententiæ, vitæque certo amissæ significatio, vti nugatur CLASEN. *ad h. art.* Neque baculo macula quædem inhæret, vt nulla caussa fenator ideo, quod partem fracti baculi e terra sustulit, ab officio suspendi possit, de quo lepidum casum refert HARPRECHT, *Consult. XV.*

** Hæc solennia eo tendunt, vt maiorem terrorem incutiant, & eiusmodi feralibus terriculamentis flectantur, qui legibus cogi nequeunt, quorsum & morem per campanam, *durch die schand glocke*, homines ad funestum supplicium conuocandi refero. BEYER *cit. l. num.* DCCXXXIV.

 §. CCCXIX.

§. CCCXIX.

Variant solennitates.

Variant hæc solennia pro more regionum. Ritus Saxonicos refert KAYS. *pr. crim. cap. X.* De Marchia vid. NEAND. *pr. crim. cap. XVIII.* De Holsatia FVCHS *in intrd. ad prax. Holsf. lib. IV. cap. III.* De comitatu Tyrolensi FRÖLICH *ad C. C. C. p. 324.* De principatibus Schwartzburgicis DÖPL. *P. I. p. 159.* De Westphalia MEIND. *de iud. centen. pag. 291.* De episcopatu Würtzburgico KIRCHGESN. *P. IV. cap. X.* De ducatu Bremensi, KRESS. *ad calcem C. C. C.*

CAP. XIX.

DE PROCESSV CRIMINALI CONTRA ABSENTES.

§. CCCXX.

Contra absentes criminaliter quoque proceditur,

OStensum hactenus, qua ratione contra reos processu criminali procedendum sit, si *præsentes* fuerint. Quum vero sæpius contingat, vt fuga vel ante, vel post cœptam inquisitionem sibi consulant, nec, petito saluo conductu, spem reditus faciant: necesse est, quæ hac in re partes iudicis sint, speciali capite declarare.

§. CCCXXI.

§. CCCXXI.

Duplici via autem in foro contra ABSENTEM proceditur: aliter nimirum de iure *communi*, aliter secundum mores eorum locorum, vbi processus *banni* receptus est. Præmittemus speciem priorem, alteram postea addituri. Tum de iure communi, tum Saxonico.

§. CCCXXII.

Quum, secundum principia iuris communis hactenus tradita, nemo, nisi auditus condemnari, aut absolui possit, antequam de eius culpa, vel innocentia ex actis adpareat; (§. CCLIX.) sua sponte sequitur, in reum absentem, seu latitantem, nec *condemnatoriam*, nec *absolutoriam* sententiam ferri posse. *l. 5. de pœn.* In absentem sententia ferri nequit regulariter.

§. CCCXXIII.

Quumque porro executio sit necessarium consequens condemnationis, (§. CCXCI.) sequitur, 1) vt contra confessum, vel conuictum post condemnationem aufugientem executio in *effigie* decerni possit, LYNCK. *dec. DCCCLXIII.* 2) reus postea redux pœnam sine *novo* processu subire debeat. FROMMAN. *de execut. in effig th. LVI. LVII.* contra, his circumstantiis cessantibus, 3) nec condemnatio, nec executio in effigie susci- Nec executio in effigie locum habet.

suscipienda sit, praeterquam in crimine laesae maiestatis *l. 6. 7. ad leg. Iul. mai.* L. B. de COCCEI. *de iust. poen. in absent. cap. III. §. VII. VIII.* vt variis exemplis illustrat. GRANZ. *P. I. pag. 246. num. XXXVIII.* vel duellis, vti variis in locis specialiter constitutum, quanquam plerique idem ad quaeuis delicta *atrociora* sine fundamento extendant. vid. GERHARD. & FROMMAN. *de execut. in effig.*

§. CCCXXIV.

In quibus criminibus contra absentem procedatur in caussa.

Ita iura disponunt in criminibus *capitalibus*, quae propter summum imminens periculum vberiorem inquisitionem requirunt, * quamuis hanc rationem nec in crimine perduellionis, nec in robbariis attendat, sed vtrobique in contumaciam procedi iubeat *Ord. Crim. Boruss. cap. VII. §. VIII.* In quibus ergo haec ratio cessat, ibi quoque tam euidens probatio, & inquisitio necessaria non est, consequenter in *absentes* hoc casu recte proceditur. Huc pertinent omnia delicta, quae poena *pecuniaria*, vel quae in eam verti, denique quae contra absentes cum effectu dictari potest, ** luuntur. *l. 5. de poen.* HEILS *de proc. inq. cap. II. §. XII. Ordin. Crim. Boruss. cap. VII. §. IX.* Ex instituto & solide hoc thema exposuit SCHOEPFFIVS *de proc. in contumac. in caus. crim.*

* Equi-

* Equidem etiam in pœna *corporali* imminente idem praeiudicium suo modo concurrit; verum finis pœnarum hoc casu suadet, ne vnquam, si vel maxime eapropter procedi posset, executio pœnae risum excitet, quod vtique fieret, si ictibus flagellorum concuteretur picta imago, adeoque hic nihil plane de executione in effigie comminiscendum FROMMAN. *cit. l. th.* XIX.

** Ita vero apparet, cur in crimine sicariorum & perduellionis ad effectum confiscationis, extra ordinem, contra absentem condemnatoria sententia ferri potuerit. *l.* 4. *§.* 2. *ad l. Corn. de sic. l.* 11. *pr. ad l. Iul. mai.*

§. CCCXXV.

Quanquam ergo regulariter aduersus reum absentem in caussa procedi nequeat; (§. CCCXXII.) id tamen non officit, quo minus contra eum illa pars inquisitionis locum habeat, quae viam ad ipsam caussam *principalem* parat. Vnde fluit, 1) fugitiuum, si delictum recens commissum, & probabiliter, quos inter angulos latitet, constat, *litteris patentibus*, vulgo: *steckbriefen*, persequendum *: LVDOV. *de proc. crim. cap. III. §. II. Ordin. Crim. Boruss. cit. l. §. II. III. V.* aut 2) *subsidialem* citationem decernendam esse, *cap.* 1. *X. de iud. cap.* 10. *de dol & contumac.* in subsidium vero *demum* 3) citatione *edictali* euocari e latebris debere, IDEM §. VI. vbique tamen 4) bona

Vbique tamen citari potest.

accedente bonorum adnotatione.

fugitiui interim *adnotanda*, ac custodienda esse, ne iisdem fuga instruatur. ** *tot tit. ff. & C. de req. reis. l. 7. C. de bon. proscript. art. CCVI. C. C. C. Ord. Crim. Boruss. cap. VII. §. I.* tandem 5) ea omnia suscipi debere, quae ad instruendam, & complendam inquisitionem *generalem* pertinent, quorsum imprimis *examen* testium *summarium*, *inspectionem*, *sectionem* cadaueris, & similia refero.

* Haec persecutio ideo fit, vt *custodiae* tradatur reus: ob quae crimina ergo incarceratio locum non habet, (§. CXLVI.) ob ea quoque contra reum ita procedendum non est. IDEM *cit. l.* §. III.

** Vel haec ratio docet in iis delictis *tantum* ad hunc recurrendum esse, in quibus contra *absentem* procedi nequit, iudicis vero interest, vt praesens compareat, qualia sunt, quibus poena *capitalis*, vel *corporis afflictiua* imminet, maxime quum ista consignatio per se absenti admodum onerosa sit. *conf.* SCHILT. *Ex.* XLIX. *th.* CLVII. Immo frustraneam fore illam existimarem, si reus extra territorium bona habet, vnde fugam instruere potest.

§. CCCXXVI.

Si non comparet, quid iuris?

Hoc facto reus aut comparet, aut non. *Priori* casu inquisitio instituitur secundum ea, quae capitibus anteced. sunt proposita. *Posteriori* vero poena relegationis,

nis, vel pecuniaria per sententiam dictari potest, non vero corporalis, vel capitalis. BERG. *œcon. iur. lib. IV. tit. XXXIII. pag. 1199. num. IV.* GRIBNER *proc. lib. II cap. X. §. VI. lit. a.* sed acta custodienda, donec copiam sui faciat.* BRUNN. *anweisung &c. pag. 43. Ord. Crim Boruss. cit. l. §. VI.* Neque bona adnotata post annum fisco cedunt, per *art. CCVI C. C. C.* ILL. WERNH. *P. IX. obs. LI.* SCHILT. *Ex XLIX th. CLVI.* contra *l. 7. C. de req. reis*, facilius si in bannum declaratus est reus, quorsum pertinent tradita CARPZOVII *pr. crim. quæst. CXL. num. CXVIII.* cui rationes ex iure communi desumtas male opponit FRÖLICH *ad C. C. C. P. I. lib. IV. tit. XX. num. II.*

* Non tamen sufficit, *procuratorem* eius nomine comparare, quia metuendum, ne iudicium, lata sententia, elusorium fiat; nisi ubi pœna *pecuniaria* imminet, intuitu cuius cautione se adstringere de iudicato soluendo potest. BRUNN. *proc. inquis. cap.* VIII. *m.* VI. *num.* V.

§. CCCXXVII.

Alibi, imprimis in *Saxonia*, & HOLSATIA ex moribus Germaniæ antiquis in vsu est processus banni, *die acht*, quo reus legitime citatus, contumaciter emanens, formato iudicio solenni, in pœnam con- In Saxonia banno constringitur absens.

tumaciæ tandem pro confesso & conuicto declaratus, banno primum *inferiori*, post *superiori* subiicitur. vid. KAYS. *in achts-process*. Obtinet ille hodie *extra ordinem*, quum alias ex contumacia, & ficta confessione nemo condemnari possit. (§. CCVIII. 4)

§. CCCXXVIII.

Quando iste processus locum habeat?

Habet hic processus suas peculiares rationes. Enimuero ad illum tantum recurritur, 1) in delictis *capitalibus*, * 2) præmissa inquisitione *generali* de corpore delicti, quatenus 3) de *persona delinquente* probabiliter constat. CARPZ. *quæst. CXL. n. XLIX.* COLER. *P. I dec. CVIII. num. I.*

* Excludendæ ergo sunt caussæ ciuiles, vel corporis afflictiuæ; CARPZ. *dec. XC.* sufficit tamen delictum in *thesi* esse capitale.

§. CCCXXIX.

Quomodo eodem procedatur?

Ipse modus procedendi ad normam processus accusatorii (*Sect. I. cap. IV.*) adstrictus est. CARPZ. *quæst. CXL. num. LVII.* KAYSER *achts-process §. V.* Vnde 1) *accusator* constituendus; LVDOV. *pr. crim. cap. III. §. XXIX.* 2) reus *citandus*, habita ratione, vtrum crimen pernoctatum fuerit, nec ne? KAYS. *pr. crim. P. II. §. X. XV. XVIII.* LVDOV. *cit. l. §. XXXI. seq.* vid. tamen

tamen ELIAS AVGVST. STRYK. *de proclamat. & banno homicidæ fugitiui cap. III. num. X. seq.* 3) solenne iudicium criminale constituendum sub *dio*, vel *tectis*, prout vbique moris est. LVDOV. (§. XXIX. XXXVI. 4) sententia *proscriptionis* ferenda, cuius tenorem refert KAYS. *P. II. §. XLVI.* Et quidem primum pro confesso, & conuicto declaratus, in bannum *inferius* incidit; post annum vero, perdurante contumacia, banno *superiori* subiicitur, quæ omnia plena manu tradunt CARPZ. & KAYSER *in achts process.*

§. CCCXXX.

Quia vero reus vtrobique per *fictionem* iuris, & solam iudicis declarationem pro conuicto, & confesso habetur; (§. CCCXIX.) id autem ad pœnam ordinariam subeundam non sufficit, (§. CCVIII. 4.) sequitur, 1) fugitiuum, bannoque inferiori constrictum a nemine priuato ausu occidendum, * sed tantum iudicio sistendum esse: **, KAYS. *cit. l. §. XLVIII.* THEOD. *coll. crim. pag. 1483.* 2) a iudice captum non statim pœna *mortis* affligendum, sed 3) ante omnia sua *defensione* audiendum, & *tormentis* ad confessionem adigendum esse. *art. CLV. C.C.C.* GRANZ. *cit. l. p. 469.* CARPZ. *lib. VI. tit. IX. res. XCI.*

Effectus banni.

* Inde *mulcta* ipsi, qui receptum dederat, irrogabatur, *J. P. S. lib.* III. *art.* XXIII. vel is secundum *Ius Sueuicum cap. CL.* pœnam *talionis* experiebatur. vid. ILL. HEINEC. *Iur. Germ. tom.* II. *lib.* III. §. CCCXXVIII.

** Alia quondam hæsit philosophia Germanicæ originis gentibus, vt ex legibus *Scaniæ* & *Iutiæ* illustrat ANT. MATTH. *de crim. lib. XLVIII. tit. V. cap. VII. num. VI.* Quin immo in eo hodie discrepat bannum *imperii*, cuius tremendas, & funestas formulas, quondam vsitatas vid. in ordinatione *des kampf-gerichts am landgerichs zu Francken* §. XIII. apud GOLDAST. *tom. I. der reichs-satzungen pag.* 238. vid. EVND. *tom. II. pag.* 87. FABR. *staats-cantzeley tom. XXXI. cap. III. pag.* 178. Inter alia hæc verba stylo veteri comprehendebat sententia: *Wir theilen deine wirthin zu einer wissenhafften wittwen und deine kinder zu ehehafftigen wäysen, deine lehn dem Herrn, von dem sie zu lehn rühren, dein erb und eigen deinen kindern, dein leib und fleisch denen thieren in denen wäldern, denen vögeln in denen lüfften, und denen fischen in denen Wagen: wir erlauben dich auch männiglich auf allen strassen, und wo ein iglich mann fried und geleit hat, da solt du keines haben, und wir weissen dich in die 4 strassen der welt im nahmen des teufels.* Sed paulo humaniores formulæ sunt banni recentiores, quales recenset HORTLEDER *tom* II. *lib.* III. *cap.* XVI. & LYNIG *reichs-archiv P. spec. pag.* 88.

§. CCCXXXI.

§. CCCXXXI.

Bannum *superius* præterea hos singulares effectus habet, 1) quod reus *infamiæ* macula aspergatur, 2) pro confesso & conuicto habeatur, & non tantum in districtu iudicis, verum tota *prouincia* capi possit, 3) bona eius adnotata *irreuocabiliter* fisco cedant. KAYS. *cit. l. §. LXXVIII. J. P. S. lib. I. art. XXXVIII.* Singulares banni superioris effectus.

CAP. XX.

QVIBVS MODIS PROCESSVS CRIMINALIS TOLLATVR, AC FINIATVR.

§. CCCXXXII.

Licet alias iudex de singulis criminibus *criminaliter* procedere non tantum possit, sed etiam debeat; (§. LXXXIV.) accidit tamen aliquando, vt eorum cognitio, & inquisitio non censeatur permissa, quod, quando contingat, hoc capite exponendum. **Aliquando cognitio de criminibus non permissa.**

§. CCCXXXIII.

Impeditur autem hæc cognitio, vt nec incipere, nec cœpta vlterius currere queat: illuc **Quot modis tollatur**

illuc pertinet 1) PRAESCRIPTIO: huc vero, vel suo modo ad vtramque speciem referunt 2) MORTEM INQVISITI, 3) ABOLITIONEM PRINCIPIS, 4) TRANSACTIONEM cum accusatore initam, denique 5) SENTENTIAM ABSOLVTORIAM.

§. CCCXXXIV.

1) Praescriptione.

Et I. quidem tollitur PRAESCRIPTIONE, quae quemadmodum alias in ciuilibus denotat *exceptionem, qua ob lapsum temporis lege definiti non interpellatus ius agendi alterius excludit*; ita etiam in caussis criminalibus conceptum, vsum, & effectum eundem habet, ius cognoscendi, & inquirendi excludit, reumque a cognitione, & inquisitione suo tempore liberat, ex vno eodemque fundamento. *l. 22. C. de fals. l. 3. de req. reis.* LAVTERB. *de praescript. crim. §. III.* Ergo praescriptio cognitionem hanc non tollit *ipso iure*, sed per modum *exceptionis*.

§. CCCXXXV.

Eius fundamentum.

Quemadmodum vero ratio introductae praescriptionis in genere ea est, vt litibus *finis* imponatur, & cuique tandem constet de securitate aduersus quascunque oppugnationes; *pr. I. de vsuc. l. 5. pro socio*, ita non video, quare in praescriptione *criminum*

minum aliud fundamentum quærere, & ad *difficultatem probandi* cum LAVTERBACHIO *cit. l. §. X.* & THOMASIO *de præscriptione bigamiæ §. VIII.* recurrere velimus.* Neque ius canonicum, aut Carolinum hic aliud fundamentum substituit, ergo hac de re vnice ex legum *ciuilium* traditis iudicandum est.

* Licet enim hæc ratio suo modo vera sit, tamen euidenter *particularis* est, & sæpius fallere potest, præcipue in præscriptionibus temporalibus. Eiusdem farinæ est philosophia ICti Galli DES ESPEISSES *pr. crim. P. I. tit. II. §. VIII.* qua reum hactenus conscientiæ morsu satis cruciari asserit, vt vindicta publica post lapsum temporis necessaria non sit.

§. CCCXXXVI.

Inde sua sponte fluunt axiomata: 1) Præscriptio tollit *cognitionem* criminis: 2) ea debet esse *continua*, & non interrupta: 3) effectum intra tempus lege definitum habet. **Axiomata.**

§. CCCXXXVII.

Quum ergo præscriptio tollat cognitionem *criminis*, (§. CCCXXXVI.) sequitur, 1) nullam hic differentiam esse inter crimina *publica*, & *priuata*, CARPZ. *quæst. CXLI. num. X.* multo minus 2) inter *oc-* **In quibus criminibus locum habeat?**

culta, & *notoria*, IDEM *cit. l. num. XXIII.* THOMAS. *cit. l.* §. *XIII.* LEYS. *ad ff. sp. DXV. num. IV.* 3) frustra persecutionem *perpetuam* prædicari *de apostasia*, *supposito partu*, *parricidio*, * *læsa maiestate*, *assassinio*, *falsa moneta*, *simonia*, *concussione*, *abortu*, *blasphemia* a LAVTERBACHIO *cit. l. §. XXXIII* & FRÖLICHIO *ad C. C. C. P. I. p. 289.* quorum argumentis vide, quæ opposuit THOMAS. *cit. l.* §. *XVIII seq.* GRANZ. *def. reor. P. II. cap. VIII. m. I. num. IX.* LYNK *de suppos. part. §. XIX. seq.*

* De homicidio dubitari posset cum BRVNNEMANNO *cit. loc. cap. XI. n. III.* STRYKIO *de inn. act. S. III. m. II. pag. 310. num. VI.* BERGERO *El. crim. P. I. pag. 282.* Id vero dependet a quæstione *præiudiciali*, vtrum pœna homicidii sit iuris *diuini*, an *humani*? vid. DAMHOVD. *pr. crim. cap. LXXXIV. n. XXXIV.* THOMASIVS *de iur. aggrat. princ. euang. in causs. homicid. Cl.* LEYS. *ad ff. spec. DXV. num. XIII.*

§. CCCXXXVIII.

Tollit omnem cognitionem criminis.

Ex eodem sequitur, 4) præscriptionem tum *accusationi*, tum *inquisitioni* obstare, * LAVTERB. *cit. l. §. XI.* nec non 5) persecutionibus *ciuilibus*, ex delicto ortis; CARPZ. *cit. l. num. LX.* adeoque 6) non *directo* crimen, & pœnam, sed *processum*, ac cognitionem tempore excludi, THOMAS. *§. XLII.* & sic

& sic 7) hunc modum non ad crimina iam punita, sed *punienda* pertinere. LAUTERBACH. *cit. l. §. XXVI.*

* Non tantum vt reus *excipiendo* tutus sit; verum etiam vt iudex *ex officio* reum absoluere debeat. Licet enim cognitio ista non ipso iure hoc casu, sed per modum exceptionis tollatur; (§. CCCXXXIV.) iudex tamen omnes exceptiones, quae ex actis apparent, *supplere* tenetur. vid. RICHT. *dec. XXI. num. XXXI.* Aliter incedunt in decisione huius quaestionis THOMAS, §. XLIV. LAUT. §. XXVI.

§. CCCXXXIX.

Quumque haec praescriptio criminales persecutiones eodem ex fundamento, eodemque modo impediat, quo ciuiles, (§. CCCXXXV.) nullum dubium est, quin eadem ratione hoc loco *computatio* sit ineunda. Proinde 1) non initium capit a tempore scientiae aut *cœpti*, sed *commissi* delicti, *l. 29. §. 7. ad l. Iul. de adult.* 2) in delictis iteratis, & perdurantibus a tempore *vltimi* actus, THOMAS. *cit. l. §. XIV.* SCHILT. *pr. iur. Rom. Ex. XLVI. in addit. §. LVI.* 3) dies non sunt *vtiles*, sed *continui*, & currunt de momento in momentum, CARPZ. *cit. l. num. LXVIII.* LAVT. *cit. l. §. XIX.* 4) vltimus dies coeptus pro *completo* non habetur. IDEM *cit. l.* **Quomodo computanda?**

Ff 2 §. CCCXL.

§. CCCXL.

Sit continua, non interrupta.

Quum porro præscriptio debeat esse *continua*, non interrupta, (§. CCCXXXVI. 2) sequitur, 1) eam nequidem incipere, si reus *condemnatus* aufugit: LAVT. *cit. l. §. XXVI.* interrumpi vero 2) *citatione* edictali, BERG. *El. crim. pag. 521.* FRÖLICH *ad C. C. C. pag. 291.* vel *proscriptione*, CARPZ. *qu. CXLI. n. LIII.* aut quacunque *summaria* inquisitione, siue apud eundem, siue alium iudicem instituta fuerit: LEYS. *cit. l. num. VII.** 3) hanc interruptionem tantum impedire, ne tempus *antea* elapsum computetur, adeoque post eam cursum denuo incipere, GVAZZ. *def. II. cap. II. num. LXXXIX.* LAVT. *cit. l. §. XXVI.* **

* Hanc saltim requiro ad interrumpendam præscriptionem, LEYS. *spec. cit. num. VI.* non solam actionem de crimine *ciuiliter* motam. IDEM *cit. l. num. VIII.* Sed ne criminalis persecutio quidem tunc sufficit, si ad præsens crimen, cui præscriptio opponitur, directa non fuit, veluti si contra solutum ex capite stupri inquisiuit iudex, eumque, nulla adulterii suspicione tum emergente, pœna stupri affecerit, post quinquennium vero adulterium olim commissum manifestum sit, quem casum recitat ILL. WERNH. *P. I. obs.* XXIV. Vnde facere non possum cum CARPZOVIO *cit. l. n. LVI.* existimante, contra absentem reuersum semper inquisitionem moueri posse; etsi interim

rim reus interpellatus non fuerit, et, quod iudici propter absentiam rei nulla culpa imputari posset.

** Ita plerique; a quibus vt dissentiam, illud me mouet, quod reus interpellatus in perpetua mora sit, & salus publica simpliciter aliud postulet.

§. CCCXLI.

Vicennio regulariter praescriptio locum habet.

Quum praeterea praescriptio constet lapsu temporis *lege* definiti, (§. CCCXXXVI. 3.) facillime colligitur, vnice hic ad terminos legales esse respiciendum, adeoque 1) *vicennium* regulariter hic locum habere, *l. 22. C. ad l. Corn. de fals. l. 13. de req. abs. l. 13. de diu. & temp. praescr.* 2) *qninquennium* in criminibus carnis, quae ex lege Iulia de adult. descendunt, *cit l. 13. l. 29. ad l. Iul. de adult.* 3) *triginta* annos vbique, si ciuiliter agitur. CARPZ. *cit. l. num LX.*

* Rationem huius quinquennii constituti dum quaerunt Dd. magis ingenio suo indulgere, quam veram assecuti esse videntur. THOMAS. *cit. l.* §. XXXVIII.

§. CCCLXII.

Aliquando quinquennio.

Quum ergo crimina carnis, quae in lege Iulia quondam continebantur, quinquennio praescribantur: (§. CCCXLI. 2.) huc referri debet 1) *stuprum*, §. 4. *I. de publ. iud. l. 6. §. 1. ad l. Iul. de adult.*

MATTHAEI *lib. XLVIII. tit. III. cap. V. n. II.* 2) *adulterium*, *l. 28. C. ad l. Iul. de adult.* TRLVTL. *vol. II disp. XXXII. th. II. lit. k.* etiam duplicatum ILL. WERNH. *P. I. obs. XL.* THOMAS. *cit. l. §. XXVI.* LAVT. *§. XV.* in comitatu *Hennebergico* vero, & ducatu *Altenburgensi*, post *vicennium* demum inquisitionem ob *duplicatum* excludi docet STRVV. *obs. crim. pag. 85.* 3) lenocinium, *cit. l. 29. ff. ad l. Iul. de adult.* 4) bigamia, THOMAS. *cit. l. §. XLVIII.* 5) sodomia, §. 4. *I. de publ. iud.* * denique 6) incestus. IDEM *cit. l. §. XXX.* **

* Hoc in casu aut sibi contradixisse, aut sodomiam cum *pueris* ab ea, quae *brutorum* concursu exercetur, distinxisse videtur MATTHAEI *cit. l. tit. III. cap. V. num. II. & cap. VI. num. 5.* Reliqua capita legis Iuliae huc pertinentia tradit THOMAS. *cit. l. §. XXIX.*

** Est enim 1) delictum carnis, & sic secundum regulam, cui in dubio standum est, quinquennio eius cognitio excludenda: 2) *l. 4. de quaest.* in qua dissentientes vnice praesidium collocant, contrarium non euincit. Verba sunt: *In incestu* (vt Papinianus respondit & est rescriptum) *seruorum tormenta cessant. Cessat enim lex Iulia de adulteriis.* Loquitur aperte ICtus non de incestu in genere, sed potius in familia seruorum commisso. Inter hos enim, quia nulla cognatio, §. 10. *J de nupt.* aut affinitas erat, necessario quoque lex Iulia de adulteriis cessare debebat.

bat. Atque cum hac interpretatione conueniunt Basilica ex edit. FABROTTI *tom. VII. p* 800. 3) quinquennii praescriptione crimen incesti coniunctum cum adulterio non excluditur; *l. 39. §. 5. ad l. Iul. de adult.* excludendum itaque est, si fuerit separatum. Consentiunt BRVNN. *ad l. 39. ff. ad l. Iul. de adult.* LEYSERVS *cit. l. num IX.* ICti HALLENSES *tit. I. cons. XIV. num. XIV.* Vide sis infra *cap. de incestu.* Quae in contrarium proponi solent, explicat B. THOMAS. *cit. diss. §. XXX.*

§. CCCXLIII.

Hoc modo comparata praescriptio tollit persecutionem primario, *indirecte* crimen, & poenam, (§. CCCXXXVIII. 6.) consequenter delicti, per praescriptionem extincti, imposterum nulla amplius ratio haberi potest. Vnde nec 1) poena locum habet, licet ex postfacto reus *confessus*, vel *conuictus* fuerit: RICHT. *dec. XXI num. XXXII.* nec 2) *infamia* reum sequitur, vt notabili praeiudicio illustrat BRVNN. *Iur. eccl. lib. II. cap. XVIII. §. XXV.* nec 3) indicia *noui* criminis postea commissi inde aggrauantur, quicquid dicat BERGER *El. cr. cap. II. m. I. §. VI.*

Praescriptum crimen ne quidem quoad futura attenditur.

§. CCCXLIV.

II. Tollitur inquisitio MORTE inquisiti naturali. *l. 3. de publ. iud. l. 3. pen. & vlt.*

2) Morte inquisiti.

C. si

C. si reus vel accus. l. 1. in f. de requir. absent. Quum enim persecutiones criminales ideo suscipiantur, vt nocens *pœnam* promeritam sustineat, innocens ab eadem absoluatur; (§. CLXXXIV.) contra *mortuum* vero regulariter sententia statui nequeat, *l. 1. & 2. C. si adu. accus. l. 20. de acc. l. 6. de publ. iud. (S. II. §. XIV.)* sua sponte fluit, processum criminalem ordinarie contra mortuum nec locum habere, nec cœptum vlterius currere. ANT. MATTHAEI *de crim. lib. XLVIII. tit. XIX. cap. III.*

CCCXLV.

Exceptis quibusdam casibus.

In quibus criminibus econtra extra ordinem in mortuum quid statui potest, (§. CCCVII.) in iis quoque adversus reum persecutio criminalis suscipi, vel suscepta continuari potest. THEODOR. *coll. crim. pag. 501. num. XVII. & pag. 653.* Idem quoque dicendum, si heres ad maculam, & suspicionem abolendam, cognitionem postulat. BRVNN. *proc. inq. cap. XI. num. XV.* Plane *ciuilis* persecutio aduersus defuncti heredes semper integra est. IDEM *num. XIII.*

§. CCCXLVI.

3) Abolitione.

III. Tollitur processus criminalis imperata ABOLITIONE, quæ est *cassatio cognitionis criminalis, per modum gratiæ, ante sen-*

sententiam facta. *l. 12. ff. de SCt. Turpill.* Et quidem olim, quae ex necessitate suscipiebatur, LEGITIMA, *l. 10. pr. l. 15. §. 3. cod.* quae ob laetitiam publicam, PVBLICA, *l. 9. 12. cod.* quae partium precibus datur, PRIVATA adpellabatur *l. 2. f. C. de abol.*. quotuplex?

§. CCCXLVII.

Omnis abolitio quondam impetrabatur ab *accusatore*; nulla a *reo*. MAVRIT. *de abolit. th. XX.* STRYK. *de abolit. princ. cap. I. num. XXXII. seq.* Hodie vero ab *vtroque*; plerumque, & ordinarie tamen a reo, rarius ab accusatore. STRYK. *cit. num. XXVIII.* Illo casu a doctoribus abolitio *criminis*; hoc vero abolitio *accusationis* vocatur. Quibus concedatur?

§. CCCXLVIII.

Inde vero fluunt axiomata: I. abolitio est actus *gratiae*: II. per illam tollitur *persecutio criminis* pendens: III. accusatori, & reo *plenissima securitas*, & liberatio a necessitate *accusandi*, & *respondendi* acquiritur. Axiomata.

§. CCCXLIX.

Quum ergo sit actus *gratiae*, (§. CCCXLVIII. 1.) consequitur, vt eam concedant omnes, qui *superioritatis* ius, & Qui illam concedat?

 legis-

legislatoriam potestatem habent, adeoque 1) huc referri debeant *principes*, *ciuitates immediatæ*, nobilesque *immediati* imperii, *art. V. §. XXXVII. art. VIII. §. IV. Instr. pac. Osnabr.* WILDVOGEL *de superior. territ. ciuit. imp. §. XXIII.* STRYK. *cit. l. cap. II. num. XXII. seq.* LYNCK. *dec. DCCCXII.* non autem 2) *magistratus* subalterni, * vel ciuitates *municipales*, LYNK. *loc. cit. Ord. Crim. Boruss. cap. XI. §. I.*

* Iure Romano aliud dipositum, quo iudices merum imperium habentes, accusatori necessitatem accusandi remittebant. *l. 2. C. de abol.* MAVRIT. *cit. l. §. XIV.*

§. CCCL.

In quibus delictis.

Porro inde infertur 3) *omnia* omnino delicta, in legibus humanis determinata, huc referri posse, etiam *homicidium*, *adulterium* & *sodomiam*, nec non *blasphemiam*, quicquid alii circa ista dixerint. vid. STRYK. *cit. l. cap. III.* 4) abolitionem tantum ad *commissa*, & præterita pertinere, nec ad *futura* extendi posse. IDEM *cit. l. cap. V. num. LIV.* RAVCHB. *II. quæst. XI. num. XXXVII.* 5) eam ad sui essentiam *pecuniæ* certam quantitatem non requirere, adeoque *gratis* fieri posse; ceteroquin 6) *temere* concedendam non esse. LYNCK. *dec. DXXXI.*

§. CCCLI.

§. CCCLI.

Quia praeterea per eam persecutio criminalis *pendens* tollitur (§. CCCXLVIII. 2.) infertur, 1) huc non pertinere *aggratiationem*, qua poena determinata, & quidem post latam *sententiam* remittitur; LYNK. *annal. ad* STRVV. *tit. de SCt. Turpill. th. LXXXIX.* * verum 2) hoc loco id agi, vt *memoria* tollatur, adeoque acta e iudicio remoueantur: GERHARD. *de abolit. crim. cap. III. §. VI.* 3) & omnis ex crimine, & inquisitione oriunda *macula* deleatur; IDEM *cit. l. §. XI.* eumque in finem 4) reo publicum *testimonium*, vel diploma concedatur, quod vires rei iudicatae perhibetur continere. LYNK. *dec. DCXLIII.* Quid ea intendetur?

* In *Ord. Crim. Boruss. cap. XI. §. 3.* diserte iniunctum, ne quis, antequam sententia lata, gratiam principis implorare audeat, exceptis criminibus leuioribus.

§. CCCLII.

Quia porro accusatori, & reo contra omne onus imminens plenissimam securitatem tribuit, (§. CCCXLVIII. 3.) sequitur, 5) vt accusatori concessa, necessitatem *accusandi* remittat, alias vero ipsi tantum prosit, alium contra ab accusatione *noua* non excludat, *l. 11. §. f. de accus.* Effectus.

 adeo-

adeoque nec iudicem ex officio procedentem: *art. CCXIV. C. C. C.* 6) a *reo* impetrata operetur, vt hic e numero reorum eximatur, & imposterum nec accusatio, nec inquisitio, eius criminis, cuius accusatus hactenus fuit, contra eum suscipi possit, * LYNK. *cit. l.* nisi constet, eam sub- & obreptitie fuisse impetratam, TRENTACINQ. I. *resol. tit. de rescript. resol. V. num. XXXII.* BERGER *P. II. res. LI.* 7) ne quidem *censuram*, aut deprecationem publicam admittat: GERHARD. *cit. l. cap. III. §. X. seq.* multo minus 8) *famae* dispendium coniunctum habeat, aut eius restitutionem nominatim requirat. CONSIL. HALLENS. *tit. I. Cons. CXXVII.* 9) *reuocari* neque ab ipso concedente, neque eius successore, etiam singulari, possit. BERG. *El. crim. suppl. P. II. obs. XXVI.* GVAZZIN. *def. XXXV. cap. V.* STRYK. *cit. l. cap. V. num. CXIII.*

* Si vel maxime noua indicia ex postfacto emergant, quum reus semel plene liberatus, & intentio principis, abolitionem indulgentis, nulla alia sit, quam vt veritas criminis, *qualiscunque* etiam fuerit, supprimatur. Vnde ne quidem *interpretationem* principi tribuit, sed eam ex regulis communibus hauriendam esse, putat STRYK. *cit. l. n. CLXXIV.* conf. LYNK. *cit. l.* STRYK. *cit. l. cap. V. num. CLXII.* Iure Romano tamen

tamen accusatoribus, non obstante abolitione induka, permissum erat, intra 30. dies accusationem repetere. *l.* 10. §. 2. *l.* 12. *ad SCt. Turpill.*

§. CCCLIII.

Denique quum princeps ius alteri legitime quæsitum tollere nequeat, nec præsumatur, *l. 2. ff. §. 16. ne quid in loc. publ.* facile colligi potest, cur 1) in alterius *condomini* præiudicium princeps solus abolitionem indulgere nequeat: GERHARD. *cit. l. cap. III. §. IV.* 2) abolitio rite concessa ad caussam *ciuilem*, & interesse *priuatum* læsi plane non pertineat: KRESS *ad art. XV. C. C. C.* adeoque 3) regressus contra accusatorem temerarium vel contra reum abolitione liberatum nihilominus in saluo sit, vt recte sentit GERHARD. *cit. l. cap. I. §. X.*

In præiudicium tertii non tendit.

§. CCCLIV.

IV. Extinguitur criminalis cognitio TRANSACTIONE, reum inter, & accusatorem inita. Quanquam enim persecutio criminum *publici* iuris sit; STRYK. *V. M. tit. de proc. §. UI.* nihilominus tamen 1) *Romani*, vt cuilibet integrum esset sanguinem qualiter qualiter redimere, eam cum effectu admiserunt in delictis *capitalibus*, *l. 18. C. de transf. l. 1. de bon. eor.* MATTHAEI *cit. l. cap.*

4) Transactione.

VII. 2) *Germani* quondam in *omnibus* delictis, mediante FREDO, quod reipublicæ, vel fisco cedebat, pro redimenda pace publica, & WERGELDO, quod cognatis læsi soluebatur, ad placandam iracundiam ex commisso delicto conceptam, vi cuius ab iniuriis illorum securus non erat reus, donec sibi hac transactione prospexerat, vt ex ipsis fontibus probant ANT. MATTHAEI *de crim. tit. VI. cap. VII. num. VI.* MEIND. *de iud. centen. cap. VI. num. XXI. conf. art. CCVI. C. C. C.* GAERTN. *ad LL. Saxon. pag. 16.* non vero 3) leges *nouiores*, quibus etiamnum vtimur, ideo, quod transactio tanquam *confessio extraiudicialis* indicium ad torturam inducit, *art. XXXI. XLIV. C. C. C.* (§. *CCVIII.*) cuius caussa iudex vbique ex officio procedere potest, & tenetur.* *art. CCXIV. C. C. C.*

* Quatenus reus cum iudice, sententia lata, vel nondam lata, transigere possit, infra *Sect. II. cap. I.* docebitur.

§. CCCLV.

5) Sententia. Tandem quoque V. huc SENTENTIA ABSOLVTORIA pertinet, quæ in inquisitorio processu statim, simul ac lata, & publicata, in rem iudicatam transit, (§. CCLXXXIX.) non *condemnatoria*, aduersus quam remedia

diis suspensiuis, nouaque defensione vti potest reus, quotiescunque voluerit, & noua media innocentiæ produxerit.

CAP. XXI.

DE EXPENSIS CRIMINALIBVS.

§. CCCLVI.

Finito hoc modo processu criminali, de *expensis* eo nomine factis, ordinarie quæstio exoritur, quisnam illas ferre teneatur? quod præsenti capite exponendum erit. Connexio.

§. CCCLVII.

Sunt autem EXPENSAE CRIMINALES *sumtus erogati in criminalium caussarum cognitionem, expeditionem, & executionem,* quæ prouti iudici cognoscenti, eiusque ministris, aut aduocatis, vel testibus pro sumtu, & vectura, vel chirurgis pro sectione præstantur, in IVDICIALES, & EXTRAIVDICIALES dispesci possunt. Expensæ criminales quid, & quotuplices?

§. CCCLVIII.

Quicquid ergo non tam in inquisitionem, quam occasione eiusdem expenditur, pro- Quæ huc non pertineant?

proprie ad expensas *criminales* non referendum. Huc pertinent *alimenta* incarcerato pendente processu subministrata, *die atzung*, quæ incarceratus sine distinctione processus ferre debet. *Ord. Crim. Reg. Boruss. cap. II. §. II.* LYNK. *resp. LXXIX. num. I.*

§. CCCLIX.

Axiomata. Quum vero, quæ cognitionem, & expeditionem processus criminalis concernunt, vel cum, vel absque *culpa* caussari possint; nihil vero tam naturale sit, quam vt is expensas subeat, quas ipse caussauit, *art. LXI. C. C. C.* vel cuius intuitu primario factæ sunt: *l. 2. de neg. gest.* præterea, quæ executioni sententiæ criminalis immediate inseruiunt, insigne argumentum pro iurisdictionis exercitio constituant; iam vero naturale sit, vt is onus ferat, ad quem commodum pertinet: *l. 10. de R. I.* sequentia inde exsurgunt axiomata: I. Qui in *culpa* est, quod processus criminalis motus fuerit, impendia in cognitionem necessario facta fert: II. in cuius *vtilitatem* impensæ specialiter factæ, is eas subit: III. iudex, qui habet *commodum* iurisdictionis criminalis, impensas pro executione iudicii criminalis soluit. Dn. PARENS *de expens. crim. cap. I. §. I.*

§. CCCLX.

§. CCCLX.

Ex priori axiomate fluit, 1) accusatores non tantum *calumniosos*, verum etiam *temerarios* in expensas condemnandos esse, *art. XII. XC. XCIX. C. C. C.* CL. KRESS. *ad art, CCIV. §. V.* adeoque 2) eo nemine ab initio *cauere* debere fideiussoribus, vel carcere; *art. XII. XIII. XIV. C. C. C.* 3) idem in inquisitorio adplicandum esse ad temerarios *delatores*, CARPZ. *P. II. dec. CLXXXVIII. num. XIV. Ordin. Crim. Boruss. cap. XI. §. VI.* si vel maxime denunciationem *iuramento* firmauerint, KRESS. *ad art. XII. §. III.* nisi ex officio ad delationem, vel accusationem constituti fuerint: MEV. *P. I. dec. XLI.* Interim & hoc casu intercedit, ILL. LEYSER. *sp. LVI. num. VI.*

Quando accusatores & delatores expensas ferant?

§ CCCLXI.

Porro inde fluit, 5) reum illas ferre siue sub *iuramento*, Dn. PARENS *cit. l. cap. III. §. VIII. Ordin Crim. Boruss. cap. XI. §. V.* siue post sustenta *tormenta*, vel territionem *absolutus* est, LVDOV. *pr. crim. c. f. §. XVIII.* LYNK. *resol. CCCLIX.** neque 6) eum in finem præcise ad facta *indecora*, vel *illicita* recurrendum esse, *Ordin. Crim. Boruss. cit. l.* vti volunt ILL. WERNH. *P. I. obs. CXCVII.* & BEYER *pos. VI. ad art. CCIV. C. C. C.*

Quando reus absolutus.

BERG. *El. crim. supplem. P. II. obs. CLXVII. seq.* ** vt tamen 7) qui non habet in *aere*, luat in corpore: *cap. 6. X. de dol. & contum.* LYNK. *resp. CXXXV.* MENKE *de tergo subsid.* CARPZ. *quaest. CXXXVIII. num.* XXIII. *dissent.* OLDEK. *contra* CARPZ. *dec. V. quaest. VII.* 8) non idem *regulariter* obtinere, si definitiue *absolutus* est. *art.* CLXVI. KRESS. *ad art. CCIV.* §. XXIII. ILL. LEYS. *sp.* XC. *num. I.* conf. *art. CCI. C C. C.* vel ab instantia. *diss.* BRVNNEM. *Cent. II. dec.* XXXVIII.

* Id ratio postulat in processu inquisitorio, in quo ex officio iudex *necessario* procedere tenetur, nec eius *arbitrio* relictum est, vtrum velit inquirere, nec ne? (§. LXXXIX.) In accusatorio, qui mere *voluntarius*, expensae hoc casu compensantur. *art. LXI.* Dn. PARENS *cit. l. cap. II. §. XI.* STRYK. *V. M. tit. de quaest. §.* XV. Nihilominus tamen quidam interpretes tum illo, tum hoc casu reum *simpliciter* absoluunt. CARPZ. *quaest. CXVI. num. LXXVII.* BERG. *cit. l. P. I. pag.* 350. & *P. II. obs. CXCVII.* ILL. WERNH. *P. V. obs. CXCII.* Quidam vero in casu sustentorum cruciatum tantum criminis reum ab onere expensarum liberant. ILL. WERNH. *P. I. obs. CCLXVII. conf.* EVND. *P. III. obs. LI.*

** Haec quidem recte distinguit a caussis suspicionum BERGER *resol. ad* LAVTERB. *tit. de iureiur.* In eo autem fallere mihi videtur, quod has per iuramentum in totum, non tantum

tantum quoad *pœnam*, verum quoad *expensas* tolli existimet. Tamdiu enim hæ suspiciones iudicem ex officio procedentem excusant; reum vero grauant, quamdiu innocentia eius non *euidenter* innotescit. Dn. PARENS *cit. l. cap. III. §. IX. diff.* KRESS. *ad art. CCIV. §. XXII.*

§. CCCLXII.

Multo magis vero reo onus expensarum criminalium incumbit, si 9) ad *pœnam* condemnatus est, *art.* LXI. LVDOV. *proc. crim. cit. l. §. VIII. Ordin. Crim. Boruss. cit. l.* eumque in finem 10) vel ipse, vel eius cognati aliquando *cauent*. *art. CLIII. C. C. C.* licet 11) in Saxonia reum ob pœnam *corporalem*, vel *capitalem*, * absoluant. KRESS. *cit. l. §. XVIII. XIX. Const. Aug. XII. P. IV.* BERG. *cit. l. cap. II. m. I. §. VIII.* sed sine fundamento. LEYS. *sp.* XC. *num.* IX. Dn. KNORRE *manud. ad proc. P. X. §. f.* Quid si condemnatus.

* Id vero capiendum esse volunt cum effectu, si pœnæ corporalis executio reuera subsequitur: alias quoties 1) gratia a *principe* facta, reum ad onus expensarum condemnat. I. L. WERNH. *P. III. obs. LII.* idemque quum 2) facto *iudicis* pœna in pecuniariam versa, docet LYNCK. *dec.* CCXXV. vel 3) si priuata *virgarum* castigatione tantum malitia rei coërcita. IDEM *dec.* MCCCCXCIX. & BERG. *cit. l.*

§. CCCLXIII.

Quando iudex.

Vlterius inde sequitur, 1) iudicem obligari ad expensas, si *de facto* processit: *art.* XX. LXI. LYNK. *resol.* CCCCXXXIV. STRYK. *de peric. petent.* 2) si iuramentum a reo *nulliter* exactum, quod præiudicio illustrat Dn. PARENS, *cit. l. cap. III.* §. X. vel 3) ex indiciis postea *euidentia facti* elisis (§. CCCLXI.) inquisitio mota: denique ad eas, 4) quas subleuandæ propriæ *imperitiæ* ergo erogauit: *art. LXXII. CCXIX. C. C. C.* 5) in *subsidium* ad omnes, ad quas alias accusator, vel reus adstrictus est, sed ob inopiam soluere nequit. *art. LVII. LXI. CLIV. CLXXVI CCXIX. C. C. C.*

§. CCCLXIV.

An heredes rei?

Quemadmodum vero reus siue condemnatus, siue absolutus, sumtus criminales plerumque soluit: (§. CCCLXI. *seq.*) sua sponte consequitur, illos non ad *pœnam*, sed *rei persecutionem* referendos esse, *l.* 78. §. 2. *de leg.* 2. *l.* 6. 23. *C. de adm. tut. cap.* 20. *de rescript.* * In quibus casibus ergo reus illos soluere tenetur; in illis heredes eiusdem ab eorum restitutione non sunt immunes: veluti 1) si reus ad illos iam *condemnatus* est; *l.* 20. *de accus. l. pen. C. si reus vel accus.* de COCCEII *de obl. hered. ex delict. def. S.* IV.

IV. §. XXX. 2) crimen iam *confessus:* FAB. *in C. L. IV. tit. XII. def. I dissent.* LYNCKER *dec. MLXXXVI.* 3) mortem *sibi* conscivit: *art. CXXXV. C. C. C.* denique 4) solis *indiciis* grauatus, ante sententiam mortuus est: BERG. *resp. CXX.* Dn. PARENS *cit. l. cap. III. §. VII. diss.* CARPZ. *quaest. CXXXVIII. num. XXXVI.* HORN. *Cl. XV. resp. XCII.*

* Hoc in dubium vocant FAB. *cit. l.* & LANCELLOT. *de attentat. P. III. pag.* 106. sed vid. Dn. PARENS *cit. l. §. VI.*

§. CCCLXV.

An heredes accusatoris?

Idem de herede accusatoris delatorisve dicendum, qui tunc tenetur, si illi in ea caussa fuerint, vt expensas soluere debuissent (§. CCCLX.) Cessante accusatione, vel obligatione ad eam suscipiendam, cessat obligatio ad soluendas expensas, ne quidem in casu *violentae* necis defuncti, vbi heredes occisi actione negotiorum gestorum, hunc in finem a iudice inquirente compellandos esse vult CARPZ. *qu. XXXIV. n. XCI.* cui recte contradicit B. WERNH. *P. I. obs. CLVI.* vid. Dn. PARENS *cit. l. c. II. §. III. seq.*

§. CCCLXVI.

Confectaria ex II. axiomate.

Ex II. axiomate fluit: 1) accusatorem testibus a se productis expensas ad *iter*, & *victum* necessarias subministrare debere: *art. LXXV.* 2) reum vero, vel eius cognatos, illas subire, quæ ad *alimenta*, & defensionem necessariæ fuerunt. *art. CLIII* BERG. *El. crim. suppl. P. II. obs. CXCVII. C. C C.* BEYER *pos. V ad art. LXI.* 3) vtrumque, quæ pro *copia* scriptorum actuum iudicialium pendi debent. *art. LXXXIII. C. C C.*

§. CCCLXVII.

Ex III. axiomate.

Ex III. axiomate sequitur: 1) ex ærario iudiciali soluendas expensas in *torturam*, & *executionem* factas: *art. LXI. CCIV. C. C. C.* BESOLD. *tit. II. P. II. cons. XXXVI.* 2) pro præsentia singulorum *scabinorum* in iudicio criminali constituendo erogatas: BEYER *pos. VI. ad art. CCV. C. C. C.* 3) in erectionem *rotæ*, *patibuli*, &c. solutas per *art. CCXV. CCXVI. C. C. C.*

§. CCCLXVIII.

An subditi teneantur.

Quæ quamuis rationi ciuili ac naturali congruant; videbis tamen hodie onus expensarum, quoties reus in ære nil habet, in *subditos* plerumque reiici, & sub inani consuetudinis palliamento, vel salutis publicæ terri-

terriculamento eorum marsupium evacuari. Si pactis, vel consuetudine apta ius sibi rite quæsiuit magistratus, res clara est. LYNCK. *dec. DCLXXXIX. MCLIII.* Sed plerumque contradictio & murmuratio subditorum, vel violenta iudicis exactio obstat, & præsumtio pro subditis militat. ILL. LEYS *sp. XC. num. XI.* MYL. ad BEYER *art. CCV. C. C. C. P. I.* CONSIL. HALENS. *tom. I. num. CCLXXXVIII.*

§. CCCLXIX.

Officium iudicis circa sumtus a partibus pendendos est, 1) prospicere, ne nimis crescant, *art. CCIV.* 2) ne inutiles iis sint onerosi, adeoque 3) iudex tantum ob factum culpabile inquisitionem formet, formatam, 4) quantum fieri potest, acceleret, ac finiat, 5) a circumstantiarum & probationum inutilium allegatione abstineat. **Officium iudicis circa expensa criminales præcauendas.**



SECTIO

SECTIO II.
DE CRIMINIBVS AC POENIS, QVAE SINGVLIS SVNT PROPRIAE.

CAP. I.
DE POENIS IN GENERE.

§. I.

Connexio. ACtum hactenus de modo aduersus criminis reos criminaliter procedendi. Quum autem omne delictum obliget ad *pœnam*, (*Sect. I.* §. XXIX.) hæc vero cum ipsis delictis admodum variet: necesse est, vt de natura singulorum *delictorum* in specie, pœnisque, quæ ex legis dispositione iis sunt propriæ, quædam proponamus. Ante omnia tamen de natura pœnarum in genere dicendi locus erit.

§. II.

Finis pœnarum. Quicquid alii de *fine* pœnarum disputent, vltimo tamen ille in eo consistit, vt impediatur, quo minus imposterum *salus*, & *tranquillitas* reipublicæ simili delicto, quod commissum esse constat, turbetur, tum impediendo,

diendo, & *coërcendo* delinquentem, tum *deterrendo* alios. Quapropter POENA *est malum passionis, quod infligitur a superiori propter delictum in communem ciuium vtilitatem.* PVFFEND. *de I. N. & G. lib. VIII. cap. III. §. IV. seq.* Definitio.

§. III.

Quemadmodum vero malum illud passionis vitam *naturalem* & *ciuilem* tollit, vel non tollit; ita inde oritur distinctio inter pœnas CAPITALES, & NON CAPITALES *l. 2. pr. l. 6. §. f. de pœn. art. CIV. CXCII. CXCVII. C. C. C.* Sunt vel capitales, vel non capitales.

§. IV.

Species pœnarum CAPITALIVM sunt variæ, prouti legislator, cuius est, delicta, & pœnas determinare, (§. XV.) quasdam adprobauit, vel non adprobauit. Illuc iure hodierno pertinet *decollatio* gladio, vel securi, *art. CXCII. C. C. C. suspendium, ibid. & art. CLIX. rota* contusio, *art. CXXXI. combustio, art. CIX. CXI. CXVI. suffocatio in aquis,* * *art. CXXXI. CLIX. CXCII. dissectio, art. CXXIV. perpetuus carcer, art. X. CCI.* Huc vero *lapidatio,* ** *Deut. XXII, 23.* sectio per *serram,* SVETON. *Callig. cap. XXVII.* pœna *præcipitii, l. 25. §. 1. de pœn.* ibique GOTHOFR. MENEL. *ot. Vratisl. c. X.* obiectio *bestiis* facta, *l. 11. §. f. h. l.* quæ an a Capitales probatæ,

condemnatione ad bestias differat, disquirit ZIEGL. *de I. M. P. VIII. §. XLVIII.* & MATTHAEI *de crim. pag.* 758 vid. PETR. FABER. *lib. II. semestr. cap. VII.* & PLIN. *hist. nat. XXXIV. cap. XII. excoriatio*, 2 *Maccab. VII*, 7. *mactatio*, SVETON *Octau. cap. XV.* supplicium *veneni*, *l. 8. §. 1. de poen.* SVETON. *Neron. cap. XXXVI. crucis*, *l 28 eod.* LIPSIVS *de cruce. deportatio*, *metallum**** *ibid.* aliaeque relatae a MATTHAEO *de crim. lib. XLVIII. tit. XVIII. cap. I.* & PANCIROLL. *Thesaur. var. lect. l. XLI.* **** Imprimis huc referenda, quae quondam apud Germanos obtinebat, viui defossio stipite praeacuto per corpus transfixo, nec Romanis in casu corruptae virginis vestalis incognita. *vid. art. CXXXI. C. C. C.* WESENB. *parat. ad ff. ad l. Pomp. de parrid* & abscissio capitis per *aratrum*, de qua veterem ordinationem centenariam producit CL. KRESS. *de priuil. agricult. sect. II. §. XIV. in not.* condemnatio ad *cacabum*, ANT. MATTH. *de iur. glad. L. II. c. XXIII. p. 11.* Taceo horrendam foedifragorum poenam, quam ex vetusto codice archiui *Rauensbergensi* refert MEIND. *de iud. cent. pag.* 154. *Offt iemandt von den fründen, und magen des doden sich an den hand deder vergrepen, mit den handen, so schall man em de hand abhauen: verging he sich an sienem liebe, so schall man denselben tehen up eine*

eine gemeine dingstede, und leggen em up dem buick, und theben hem de tungen thom nacken uht; und flecken en pin davor, und werpen en dan umme, und hoven en dan in veer verdel, und legen em dan uf veer rade. conf. DÖPL. *Theatr. supplicior. P. II.******

* Quæ admodum diuersa a Romanorum *culei* pœna, qua elementorum vsu priuatus delinquens inter ferales angustias perimebatur. Rem ipsam ex antiquitatibus plenius illustrauit RAMOS *de pœn parricidii.*

** Quæ quo frequentior inter *Iudæos*, eo rarior apud *Germanos.* Non multum tamen dissimile videtur id fuisse supplicium, quod memorat ALFREDVS in vita B. LVTGERI *lib. III. §. XXII.* apud LEIBNIZ. *rer. Brunsw. tit. I. pag.* 97. En verba eius! *Ferebant autem fera issimi viri de discipulis eius, quod quodam tempore, dum ad comitatum pergens per prouinciales, qui Hassi dicuntur, iter ageret, per orationes eius homo mortuus reuixerit, qui scilicet propter furtum caballorum Widekindi Ducis Saxonum, huic morti adiudicatus fuerit, vt in campo ad stipitem ligatus, iactatis in eum sudibus acutis, & lapidibus, necaretur.*

*** In Russia deportatio non incognita, nec alibi pœna metalli. BERG. *El. crim. pag.* 19.

**** His exasperationis loco aliquando accedit impositio trahæ: *art.* CXXXIII. CXXXVII. impositio decollati rotæ: CARPZ. *quæst.* CXXVIII. *num* LX. *seq.* adustio forcipibus candentibus facta: *cit. art.* & *art.*

 CXXXI.

CXXXI. contusio membrorum per totam ex inferioribus corporis partibus.

**** Sunt tamen peculiares pœnæ militibus hodie propriæ, de quibus vid. STEIN. *de eo, quod iust. est circ. pœn. ignom. milit.*

§. V.

Aliquando cum confiscatione bonorum.

Quotquot in Latio pœnarum capitalium species erant, *ipso iure* bonorum confiscationem coniunctam habebant, *tot. tit. de bon. damnat.* Iustinianus vero, excepto *maiestatis* crimine, confiscationem in consequentiam pœnarum olim inductam, fauore cognatorum vsque ad *tertium* gradum sustulit. *Nov. CXXXIV. C. f. auth. bon. damnat. C. de bon. proscript.* RAMOS *de pœn. parricid. c. IX.* Demum CAROLVS V. excepto crimine *maiestatis*, aliisque, quibus *nominatim*, ac *specialiter* confiscatio imposita legitur, * indefinite eam abrogauit, *art. CCXVIII.* In *Const. Austr.* vsque ad *decimum* gradum; si nullum delinquentis testamentum adest, confiscatio sublata, *art. LV. §. I.* vid. GVARIENT. *Cod. Austr. pag. 685.*

* Ita textum capiendum esse recta ratio docet & regulæ *interpretandi* comprobant. Interim non desunt variæ ICtorum opiniones, ad quas defendendas textum nimis sollicitarunt. CARPZOVII *quæst.* CXXXV. *num.* XXX. proposita sententia, a qua parum abludit LYNCK. *ref.* LXXIX. *num.* XII. admodum contorta, & indoli verborum in totum aduersaria est. MARTINI ad h. art. verbum: *nicht* expungit, contra vetustissimas editiones,

nes, veluti de anno MDXXXV. & MDXLV. GOLDAST. von Confisc. der zauber-güther pag. 132. loco *nicht*, vel vti in editione de anno MDXXXV. legitur stylo veteri *nit*, substituit verbum: *mit*. STRYK. *de dardanar. c. VI. num. XX.* verba dubia, de pœna *non capitali* BRUNNEM. vero *ad auth. bona damnatorum* de casibus iure recentiori sub confiscatione prohibitis accipit. Quicquid sit, tum MARTINI, tum GOLDASTI interpretatio in *effectu* cum nostra coincidit, & solo verborum substitutione differt.

§. VI.

Non CAPITALES iterum sunt varii generis, secundum naturam diuersam mali passionis, quod sub illis latet. Aliæ enim *corpus* principaliter, & directo affligunt; aliæ *existimationem* lædunt, *marsupium* turbant, vel *commoditatem* restringunt. Omnes tamen in eo conueniunt, quod sint *criminales*, etiam ex mente *constitutionis criminalis*; *art. CIV. CXII. CXIII. CLXXVII. CLXXVIII. C.C.C.* quanquam alii illas *criminales*, has vero *ciuiles*, in sensu admodum *improprio* vocent * vid. CARPZ. *quæst. CII. num. LIII.* CLASEN. *ad C. C. C. præf.* BERG. *El. crim. pag. 14.* & *supp. P. II. obs. IX.* Non capitales sunt.

* Proprie *criminalis* pœna dicitur, vnde fisco vel reipublicæ satis fit; *ciuilis*, quæ vnice favorem, ac vtilitatem actoris concernit, qualis est dupli, quadrupli *art. CXXXVIII. CLVIII. C. C. C.* SCHILT. *Ex. XLIX. th. LXI.* Posteriorem speciem praxis *fere* ignorat, quum hodie pœnæ pecuniariæ ad fructus iurisdictionis pertineant. vid. THOMAS. *de vsu act. pœnal. in for. Germ.*

§. VII.

Corporis afflictiuæ.

In censum illarum referenda *fustigatio*: * *art. CXCII. flagellatio*: *l. 7. de pœn. manus & digitorum amputatio*, *art. CVII. CVIII.* CRELL. *de iur. manuum in delict. I. P. S. lib. II. art. XVI. membrorum* extensio, *Nou. CXXXIV. c. f.* sublata, vid. tamen DÖPL. *P. II cap. XL. aurium*, & *narium* resectio, *art. CXXIII. CXCVIII. l. 17. C de pœn.* DÖPL. *P. I. cap. XLIII. oculorum* effossio, *art. CLIX. linguæ* resectio, *art. CXCVIII.* damnatio ad *opus publicum*, triremes, *ergastula*, *zuchthæuser.* ROMANVS *de condem. ad triremes*, *aliæque* eiusdem generis.

* Frequens huius pœnæ mentio in LL. & monumentis Germanorum antiquis: plerumque tamen cum *decaluatione* coniuncta. Sic in *L. Langob. lib. I. tit. XVII. §. V.* mulier iubetur DECALVARI & FVSTARI. In Pacis formula ab Alsatiæ proceribus inita apud RHENANVM *lib. II.* effertur: *si quis - - predam fecerit*, CORIVM *cum* CAPILLIS perdat.

dat. Et diploma HENRICI II. apud FREHERVM, *tom. I. pag.* 74. imperat: *Illi, qui huius audaciæ princeps fuerit, tollantur* CAPILLI & CORIVM, *vid.* SCHANNAT. *hist. Wormat. tit. II. pag.* 41. 48. Eoque recidit, ni fallor, formula; *haut und haar*, cuius passim mentio fit in *speculo Saxonico* & *Suevico cap. CXLVIII CLXIII.* Ipse GLOSSATOR IVRIS PROV. SAXON. *lib. II. art. XIII.* postquam antea insanìuerat in explicanda hac phrasi: *zu haut und haare, das ist, das man einen zur staupen schlaget, und windet ihm das haar mit kolben aus den haupte*, mox resipiscens addit: *da trugen die Sachsen lange haare, so bes. hur man diesen, dass man ihn kennete, und sich vor ihm hütete.* Vera sane tonsura fuit, quam ignominiæ caussa flagellationibus iungebant. Quod non mirum esse potest iis, qui ex antiquitatibus norunt, singulare decus in cura, & gestatione *capillorum* posuisse Germanos, adeo, vt, quos notare *macula*, vel ignominia volebant, capillis priuarent. Sic namque capillos regum filiis, quos regni incapaces esse iubebant, rasos fuisse, testis est GREG. TVRONENS. *lib. III. cap. XVIII.* Similiter de tonsione in notam *infamiæ*, vbi quis contra patriam conspirauerat, quædam habes in *LL. Langob. lib. I. tit. XVII.* Gemini his sunt, quæ HEPIDANVS *in vita S. Wiboradæ cap. XXVI.* apud GOLDAST. *script. rer. Allem. tom. I. pag.* 216. de mœcha, partum adulterinum necante, refert: *plebem fidelium contra tale nefas zelo iustitiæ armatam, decreuisse eam, ad stipitem ligatam* CVTE *priuari.* Quorum verborum ipse Hepidanus

optimus

optimus interpres mox varias addit circumstantias, quæ, ab excoriatione quam maxime abhorrent.

§. VIII.

Corporis non afflictiuæ.

His vero annumerari debent *numellæ, art. CXV, CXXIII. CLXI. C. C. C.* CARPZ. *quæst. CXXIX. CL.* priuatio *dignitatis*, BERG. *El. crim. P. II. obs. XIV.* *relegatio*, *art. CXCII. CXXIII.* *carcer*, *art. CLVII.* *confinatio*, *art. CLXI.* STRYK. *diss.* & HACKMAN. *de confinat.* *confiscatio* bonorum, pœna *pecuniaria*, CARPZ. *qu. XCII. num. XXIII. Nov. CXXXIV. c. XIII. art. CCXVIII. C. C. C. infamia*, & *stigmatis* inustio. MATTHAEI *cit. l. tit. XVIII. num. XI. palinodia*, præsertim si fieri debet *vor gehegten hals-gericht*, vid. BERG. *El. crim. pag. 81.* ILL. HEINECCIVS *iur. Germ. tom. II. lib. II. §. CXVII.* alias hæc ciuilis pœna est.

§. IX.

Legitimæ, vel arbitrariæ.

Quæ hactenus relatæ, eas leges ipsæ, vel mores determinarunt specialiter. Quia tamen leges sæpius genus pœnæ non exprimunt, sed religioni iudicantium relinquunt; oritur inde noua distinctio inter pœnas LEGITIMAS & ARBITRARIAS. *l. 11. ff. h. Illæ* dicuntur, quas contra legis definitionem temere suo arbitrio iudex determinare, & immutare nequit: DAMHOVD. *Pr. crim. cap. LV. num. VI. hæ*

vero

vero, quarum determinatio, ſimpliciter, ac *generatim* ex arbitrio iudicis, ad analogiam iuris tamen adſtricto, pendet. *art. CIX. CXII. CXIV. CL. CLVII. CCVIII.* vel quarum ex pluribus determinatis electio iudici relicta. *art. CXI. CLIX.* CARPZ. *quaeſt. CXXXIII. num. I.*

§. X.

Quum vero malum paſſionis infligatur ob malum actionis, & quidem autoritate *publica*, non priuata; inde ſequentia axiomata hoc loco ſunt notanda: I) Pœna imponitur ob *delictum*: II) *ſalutem* publicam intendit: III) eam determinare eſt *legislatoris*: IV) applicare *iudicis*: V) irroganda ſecundum *leges*, & VI) *proportionem*, ex natura cuiuscunque delicti petendam. **Axiomata.**

§. XI.

Quum ergo pœna imponatur ob delictum, (§. X. 1.) id vero ſit actus ſponte contra leges ſuſceptus; (Sect. I. §. XXIX.) ſequitur, 1) vt non tantum puniantur *commiſſiones*, verum etiam 2) aliquando omisſiones, quin immo 3) *conamina* factis externis declarata, *art. CIV. CLXXVIII. C. C. C.* non autem 4) *cogitationes* ſolæ, *l. 18. de pœn.* (Sect. I. §. XXXVI.) nec 5) actus, quibus ſocietas *ciuilis* non læditur, nec actiones **Quae actiones punienda.**

nes virtutibus oppositæ, GROT. *de I. B. & P. lib. II. cap. XX.* multominus 6) crimina, quæ ex *legis* dispositione pro *extinctis* habenda. (Sect. I. §. CCCXLIII.)

§. XII.

Quæ personæ.

Ex eodem axiomate porro infertur 7) eos tantum puniendos esse, qui ipsi *deliquerunt*: *l. 22. C. h.* 8) qui vere delinquere *potuerunt*: (S. I. §. XLI.) vid. *art. CLXXIX.* 9) si plures æqualiter deliquerint, omnes in *solidum*: *art. CXLVIII. C. C. C. l. f. ad l. Corn. de sicar.* contra 10) non animaduertendum in *heredes*, * *l. 26. h. t. B.* de COCCEI *de obl. hered. ex del. def. sect. IV. §. I.* vel 11) *liberos*, *l. 26. eod.* excepto crimine læsæ maiestatis, *l. 5. C. ad l. Iul mai.* nec 12) in *bruta* animalia. CARPZ. *quæst. CXXXI. num. XVII.* **

* *Ciuilis* pœna ante litem contestatam de iure ciuili heredes non grauat, *l. 33. 58. de obl. & act.* bene tamen de *iure can. cap. 14. de sepult. cap. 5. X. de rapt.* quo heredes indistincte tenentur. *Criminalis* non aliter, quam si 1) defunctus iam condemnatus, 2) pœna talis imminet, quæ ex bonis soluenda, de COCCEI *cit. l §* XXX. Pro condemnato tamen quoad effectum præsentem habetur, qui violentas manus sibi, criminis *conscientia*, intulit, ob delictum, in quod confiscatio omnium bonorum est statura. *l. pæn. C. si reus vel accusat. art. CXXXV. C. C.C.*

** Nec

** Nec in crimine ſodomitico brutum punitur, ſed *memoriæ* abolendæ cauſſa e medio tollitur. Eodem modo, licet aliquando ædificia, in quibus crimen commiſſum, ob criminis enormitatem diruenda ſint, *Landr. l. III. art. I. Weichb. art.* XXXVIII, *Schwaben Spiegel cap.* CXV. & CCCL. SCHOTTEL *cap* XIV. §. XVIII. THEOD. *colleg. crim. cap.* X. *§. III. lit. b.* tamen ita *proprie* in res inanimatas nihil ſtatuitur, quod pœnam ſpirare poſſet.

§. XIII.

Quia porro pœna *ſalutem* ciuitatis intendit, (§. X, 2.) & hæc imprimis iubet, vt terror aliis pœnæ inflictione iniiciatur; (§. II.) 13) conſequitur, vt pœna ordinarie quidem *viuo*, quandoque tamen *mortuo* reo quoque dictari poſſit: (Sect. I. §. CCCVII.) quamuis, quum nemo viuus, niſi confeſſus, vel conuictus pœna affici poſſit, (Sect. I. §. CXCV.) hoc ad eum caſum adplicari nequeat, quo quis ante eiusmodi conuictionem deceſſit, vt pluribus docet CARPZ. *quaſt. CXXXI. n. XXXV.* An mortui puniendi.

§. XIV.

Ex eodem principio porro ſequitur, 14) vt, quoties reus per pœnam publico ſatisfecit, denuo puniri nequeat, ſi vel maxime a iudice forenſi in foro deprehenſionis punitus ſit, *l. 14. de accuſ. l. 9. naut. caup. ſtabul.* cui imprimis *rei iudicatæ* au- An illi, qui pœnam iam ſuſtinuerunt.

toritas suffragatur, nisi α) pœna a iudice *incompetente* imposita, DN. PARENS *tom. II. consf. MCXX.* β) lenior, ac decet, in iudicii delicti commissi evidentem iniuriam applicata sit. LYNCK. *dec. MXCIII.*

§. XV.

Quis pœnas determinet.

Quumque porro *legislatoris* sit, pœnas determinare, (§. X. 3.) sequitur, vt ille non tantum iam præscriptas in totum tollere, aliasque in earum locum surrogare: *verum etiam in quodam casu particulari remittere, veniamque indulgere possit, interueniente *aggratiatione.* Et quia, dum hoc facit, *legem* fert; §. 6. *l. de I. N. & G.* in hac vero sola eius voluntas sufficit, facile patet, eum etiam absque *iusta caussa* hanc facultatem exercere. BERG. *El. crim. P. I. suppl. obs. VIII.* HEIG. *P. II. quæst. XXII. num. VI.* Sunt enim omnes pœnæ hodiernæ iuris humani, THOMAS. *de iur. aggrat. in hom.* quicquid dicat ZIEGL. *ad Grot. lib. II. cap. I. §. XIV.* CARPZ. *quæst. fin. num. XXIX.*

* Hoc posito, ordinibus imperii facultas, pœnam confiscationis omnium bonorum, contra Carolinam, de nouo certis delictis imponendi, non in dubium vocanda, quod tamen tentauit HERT. *de superior. territ.* §. XLIII. cui satisfecit V.C. KRESS. *ad art.* CCXVIII. *C. C. C.* §. *IV. not. III.*

§. XVI.

§. XVI.

Quum præterea *iudicis* tanquam ministri, non arbitri legum sit, determinatas pœnas adplicare: (§. X. 4.) sequitur, 1) vt non ferenda sit *vindicta* priuata, nisi in casibus specialiter a legibus expressis: 2) vt magistratus subalternus nullas pœnas pro arbitrio *remittere*, BERG. *cit. l.* nec 3) illas in alias *commutare*, * si vel maxime mero imperio præditus sit, *l. 1. §. 4. ad SCt. Turpill. art. CIV. CLXV. C. C. C.* MATTHAEI *cit. l. tit. XVIII. cap IV. num. XXXI.* CHLADEN. *de arbitr. iud. in commut. pœn.* HEIG. *P. II. quæst. XXII. num.* XXIII. multo minus 4) super iis cum reo *ante sententiam transigere* possit. BRVNN. *de proc. inq. cap. X num. XXIX.* BERG. *El. crim. pag. 211. & suppl. II. obs. CLXXI.* bene tamen 5) iubere queat vt, qui non habet in *ære*, luat in *corpore*: MENKE *de tergo subsidiario*, alias vero 6) in omnia delicta *æqualiter* statuere, *art. CL.* & 7) ab omni intempestiua *misericordia* alienus esse debeat. vid. KRESS. *ad cit. art. in f.*

Iudicis est applicare, non commutare.

* Ita quoque responderunt ICti Wittebergenses apud BERGERVM *cit. l. obs. IX. in f.* nec sibi ipsi CARPZOVIVS dissentiens constat, docente BERGERO *cit. l.* quamuis praxis, imprimis *Saxonica*, commutationi faveat, vt euincunt præiudicia apud LVNCKERVM *dec.*

XXIII. CCXXV. Excipiendus merito est casus, 1) quo *finis* pœnæ dictatæ commode obtineri nequit, forsan ob proxime adiacentia territoria extranea, vt de relegatione respondit *Ordo noster ICtorum mens. Martio* MDCCXXXIV. 2) si pœna determinata tendit in summum tertii præiudicium, ILL. WERNH. P. II. *obs. CCCCXLIV.* 3) si lex pœnam *nominatim* non definivit. GRIBNER *de his, quæ perperam iurisd. trib.* §. XV. Denique 4) in Saxonia nobilibus *patrimoniali* iurisdictione inuestitis ius commutandi pœnas *extraordinarias* concessum, BERG. *œcon. iur. lib. III. tit. XV. th. XVII. num. III.* excepto adulterio. IDEM *El. crim. pag.* 156. conf. B. THOMAS. *iuristische händel P. I. pag.* 145.

§. XVII.

Aliquando priuati, infligere.

Dictum est, vindictam priuatam, quæ statui ciuili valde inimica est, non esse ferendam, nisi in casibus *specialiter* permissis, (§. XVI.) 1) Huc refero casum, quum quis ex *moderamine inculpatæ tutelæ* mortem alteri infert: *art.* CXLII. *C. C. C.* 2) de iure Romano, qui *furem* nocturnum, vel diurnum, acclamatum tamen, occidit, per verba LL. XII. Tab. SI NOX FVRTVM FAXIT ET IN ALIQVIS OCCISIT IVRE CAESVS ESTO: *l.* 54. *§.* 2. *de furt. l.* 9. *ad l. Corn. de sic.* MACROB. *saturnal. lib. I. cap. VI.* CICERO *pro Milone.* SENECA *declam.* X. GELL. *N. A. L. II. cap* XVIII. sed vid. CARPZ. *quæst.*

quæst. XXXII. num. XXXVIII. 3) qui *adulterum* apud vxorem, vel filiam, in flagranti delicto repertum interficit per verba LL XII. Tab. MOECHVM IN ADVLTERIO. DEPREHENSVM NECATO, quæ dispositio postea lege Iulia suo modo limitata *l. 22. §. 4. ad l. Iul. de adult.* conf. *art. CL. C. C C. & art. CXLII. Const. Bambergensis*, 4) qui *raptorem* virginum in flagranti repertum necat, *l. un. C. de rapt. virg.* 5) qui in acie *fugientem* interimit. vid. *reichs-fuss-knechts-bestallung zu Speyer de anno MDLXX. art. XXII. reuter-bestallung de anno MDLXX. art. LXIII.* 6) olim in Germania, qui priuatas inimicitias armis, ac *diffidatione* persequebatur. De singulis suo loco, quid hodie obtineat, dicendum erit.

§. XVIII.

Ad normam legum.

Quum porro pœna *legibus* debeat esse conformis, (§. X. 5.) sequitur, 1) vt iis casibus, quibus pœnæ *nullibi* constitutæ, nullæ dictari possint: *art. CIV.* 2) illæ, quæ in legibus non sufficienter explicatæ, *arbitrio* iudicis subsint: *ibid.* 3) quæ diserte arbitrio iudicis subiectæ, ex eius animi sententia reis imponendæ sint, dummodo 4) id arbitrium ad *inconsuetas* non trahatur: CARPZ. *quæst. CXXXIII. num. XV.* 5) in *alternatiuis* iudici, non reo propria sit electio regulariter. CARPZ. *cit. l n. XLIX.* BLVML. *ad art. CV.* BERG. *suppl. ad ordin. process` Saxon. cons. XCIX.*

§. XIX.

§. XIX.

Cuius loci leges.

Quia vero leges circa commissiones, vel omissiones variant, & tamen pœna ob delictum imponitur: (§. XI.) illud vero ex loco commissionis æstimatur, (Sect. I. §. XXXVIII. 4.) euidens est, 1) secundum leges loci, vbi delictum commissum, non vbi inquisitio pendet, reum puniendum esse.* LEYSER *ad ff. sp. LXXIV. n. V.* FRÖLICH *ad C. C. C lib. I. tit. XI. num. IV.* PISTOR. *obs. CLXVI.* COLER. *dec. CCXCV. num. II.* neque 2) hic attendi reatum, quem ex suæ *religionis* principiis incurrit delinquens: *diss. mea de var. sacril. spec. ex ment. iur. can posterior §. VIII.* 3) cessantibus statutis, ad leges prouinciales, in subsidium vero ad *Carolinam* recurrendum esse, hac iterum deficiente 4) ius *commune* normam constituere, quod tamen frustra in speculis *Saxonico* & *Sueuico*, vel *Recessibus imperii* quæsiueris, vt contra KVLPISIVM docuit BEYER *ad art. CIV. pos. III.* nec solum ius ciuile tamen, vti IDEM existimat *cit. l. pos. VIII.* (Sect. I. §. XXVI.)

* Idem principium quoque in casu adulterii alibi commissi applicandum. CARPZ. *quæst. LIV. num. L.* nec leges *domicilii*, quasi ibi thorum *coniugale* sit, cum ZIEGLERO *dicast. concl. XV. §. XLVIII.* in subsidium vocandæ ILL. WERNH. *P. I. obs. CCCCIV.* Nam reatus, quem pœna vindicat, in violatione earum legum consistit, ad quas quis obligatus est. Tales vero omnino sunt

quæ

quae, vbi reus commoratur, vigent. Vnde fundamentum huius dispositionis non cum CARPZOVIO in *quasi contractu*, sed *necessitate subiectionis*, qua inuitus adstringitur, qui in loco commoratur, quaerenda.

§. XX.

Quia porro lex *proportionem* in poenis obseruasse creditur, & ideo poena delicto proportionata esse debet; (§. X. 6.) hactenus, & in dubio legi standum, ne quid durius, aut remissius iudex constituat, *l. 11. pr. l. 13. h.* Quia tamen minima circumstantia variat factum; colligitur, 1) poenas ex *iusta* caussa * non tantum *exasperandas*, verum etiam *molliendas* esse: *l. pen. ff. h. t.* MATTHAEI *cit. l. tit. XVIII. cap. IV. num. III. art. CXXXVII. CLIX. CLXXIX. C. C. C.* 2) ad *lenitatem* iudices proniores esse debere in leuioribus, in grauioribus ad seueritatem: VOET. *ad ff. tit. de poen. §. IV.* 3) proportionem in arbitrariis religioni iudicis subesse, & ex *effectu* & *magnitudine* delicti commensurandam esse, *l. 16. de poen.* KRESS. *ad art. CXXVII. §. II. num. IV.* adeoque 4) arbitrarias aliquando ad *mortem* extendi posse: *l. 13. de poen. l. 9. de extraord. crim.* MATTHAEI *prol. p. 54.* CLASEN. *ad art. CIV. diff.* CARPZ. *cit. l. n. XIX.* conf. *V. C.* KRAVSSE *de arbitr. iud. restrict. pag. 80.* BEYER *ad ff. tit. de iniur. pos. I.* nec obstat *art. CIV.* in genere vero 5) poenas ita debere esse comparatas, vt Delicto proportionata.

 malum

malum passionis superet *voluptatem*, quam quis ex crimine capere potest. Neque enim alias finis pœnarum obtinetur.

* De qua non tantum ex *damno* dato, verum etiam ex gradu *malitiæ* iudicandum. Vnde nihil magis tam naturale est, quam vt coërcitio eorum seuera sit, qui *artificiose*, & *occulte* nocent, vt periculum difficilius euitari possit. KRESS. *ad art. CIX. §. II.* MATTH. *de crim. pag. 87.*

§. XXI.

Quando exasperanda?

Quemadmodum ergo *exasperatio* fit ex *iusta* caussa, (§. XX.) sequitur, 1) pœnas extraordinarias, ac arbitrarias, aliquando etiam ordinarias, propter *pluralitatem*, & *reiterationem* criminum, vel aliam delicti circumstantiam *singularem* in grauiores conuerti posse, quod frustra in dubium vocat CARPZ. *quæst. VII. num. IX.* conf. *art. CXIII. C. C. C.* 2) iis hoc casu aliquando extrinsecus augmentum (§. IV. ***) recte accedere, non tantum in casibus *legibus* expressis, *art. CXXIV. CXXX. CXXXI. CXXXVII.* sed etiam non expressis. KRESS. *ad art. CXCIII.* LEYS. *spec. DXXXIX. num. XII.* IDEM *de stupr. violent. num. XIX.* CARPZ. *quæst. VII. num. XXXIII. quæst. XXIII. num. XLIV. quæst. XC. num. XIV. quæst. CXXII. num. LVIII.* qui sibi tamen non constat *quæst. LXXVI. num. XL.*

§. XXII.

§. XXII.

Quumque *mitigatio* fiat ex *iusta* caussa a iudice; (§. XX. 1.) haec vero ex *legis* determinatione, vel recta *ratione*, cui se conformare voluisse censetur legislator, dependeat: *art.* CLX. CLXXIX. C. C. C. MATTHAEI *cit. l. tit.* XVIII. *cap.* IV. non possunt non varia mitigantia occurrere, vid. CARPZ. *quaest.* CXLII. quae sunt vel omnibus delictis *communia*, vel singulis *propria*. De illis hoc loco agendum, quae iterum vel *omnes* poenas, vel saltim extraordinarias, & *arbitrarias* tangunt. Illuc refero 1) DELIBERATIONIS, DOLI ET IVDICII DEFECTVM; vnde molliendae poena propter *aetatem*, * *l. 7. C. de poen. cap. 2. X. de delict. puer. art. CLXIV. XXIX C. C. C.* RICHT. *dec. I. ebrietatem*, CARPZ. *quaest.* CXLVI, *num.* XXXIII. DN. PARENS *tom. II. Consult. MLVI.* cuius tamen in terris Borussicis, propter speciale edictum, immo generatim in foris *militaribus*, IDEM *dec. MLVII.* LVNIG *corp. iur. mil. pag.* 147. 818. 888. 1070. nulla habenda ratio, porro *iracundiam*, & *impetum* delinquentium, iusta ex caussa ortum, *l. 1. §. f. ad l. Corn. de sic.* MATTHAEI *cit. l. n. VIII.* DN. PARENS *cit. l. num.* MLX CARPZ. *quaest.* CXLVI. *num.* XLI. *culpam*, etiam latissimam, *l. 5. §. f.*

Ex quibus caussis poenae ordinariae mitigandae.

l. 16. §. pen. h. MATTH. *num. X. dissent.* LEYSER *ad ff. spec. CLIV. num. IX.* GRANL. *P. II. pag. 19 num. XLVIII. seductionem, stupiditatem, melancholiam,* KRESS *ad art. CLXXIX. §. III.* statum rei *surdi*, & *muti simul*, IDEM *vom recht der taub- und stumm-gebohrnen. cap. III. §. XIV.* 2) CORPORIS DELICTI INCERTITUDINEM: *art. VI. C. C. C.* MANZ, *ad cit. art.* HEIG. *P. II. quæst. XXXVI. num. XXIX.* vid. tamen ILL. WERNHER. *de cerebrin certitud. corpor. delict.* 3) CONATUM, *art. CLXXVIII.* aliquando 4) ob CONCURSUM, 5) INSIGNEM REORUM MULTITUDINEM. MATTHAEI *pag. 808.* DRESSELIUS *de decimatione delinquentium.*

* Teneram scilicet: non idem de nimis provecta dicendum, quæ dolum non excludit, docente CARPZOVIO *pr. crim. quæst. CXLV. num. XII.*

§. XXIII.

Ex quibus extraordinariæ & arbitrariæ.

Extraordinaria, & arbitraria mitigatur 1) ob qualitatem *sexus*: BERG. *El. crim suppl. II obs. III.* RICHT. *dec. I. num. XXV.* 2) *dignitatem* personæ, KRESS. *ad C. C. C. pag. 500 & 569.* quanquam etiam pœnæ infamantes, speciatim suspendii, nobilibus aliquando remitti soleant: NOLDEN. *de nobil. cap. XII. §. X. lit. C.* LYNK. *resp. XLVII. num. XLIV.* 3) *transactionem* cum par-

parte læsa: PINGVIZ *quæst. IV. num. IV.* LYNK. *dec. MCXLVII.* CARPZ. *qu. CXLVIII.* quæ tamen suo modo pœnam furti capitalem tollit: *art. CLX. C. C. C.* LVDOV. *de restit. rei furtiv.* 4) *imprimis ob seductionem, spemque emendationis: l. 20. ff. de poen.* CARPZ. *qu. CL. num. IV.* 5) *poenitentiam* in continenti declaratam. STEPHAN. *ad art. CLXXVIII.* LVDOVICI & BASTINELLER *de poenitent. in crim.* 6) *carceris* diuturnitatem, mora delinquentis non procuratam: *l. 23. C. h.* BERG. *El. crim. pag. 284.* CARPZ. *quæst. XLIX. num XLIII.* 6) *corporis imbecillitatem*, CARPZ. *quæst. CXLIV. num XL.** ob quam mulieribus *grauidis* quoque succurri solet. Interim fœminam, per aliquot dies grauidam, leuiter fustigatam fuisse, refert RICHT. *P. I. dec. VII. n. III.* 7) *vitam bene ante actam.* STRYK. *de vita ante act.*

* Capitalis pœna aduersa rei valetudine non mutatur, adeo, vt ne quidem ob *epilepsiam* remitti possit, vti quidem existimarunt Wittebergenses apud BERGERVM *cit. l. pag. 215.* & 417. conf. WERNHER. *P. X. obs. XV.* De furore superueniente vid. CARPZ. *quæst. CXLV.*

§. XXIV.

Quandoquidem inter mitigantia suo modo *conatus* pertinet, (§. XXII. 3.) hic vero **Quomodo conatus puniendus.**

vero nobis est præparatio mediorum ad crimen consummandum directa: patet solas *cogitationes* huc plane non pertinere, (§. XI. 4.) sed operis aggressionem, absque effectu tamen secuto, hic supponi. Prouti vero huiusmodi præparatio gradibus differt, et vel *parum*, vel *longe* a consummatione criminis abest: ita quoque varii casus ab inuicem distinguendi LYNK. *resp. CXXVII.* I. Conatus, qui *per se* in crimen *peculiare* abit, illa pœna plectendus, quam leges contra id crimen sanxerunt. II. Aliquando *consummationi* in legibus æquiparatur, vbi legibus standum, veluti in crimine læsæ maiestatis, *l. 5. C. ad l. Iul. mai.* homicidio proditorio, *l. 1. ff. l.* 7. *C. ad l. Corn. de sicar.* parricidio. *l. 1. in f. ad l. Pomp. de parricid.* MATTHAEI *pag. 796.* III. Alias regulariter *extra ordinem* punitur, habito respectu, vtrum ad actum *proximum*, an *remotum* peruenerit? IDEM *cit. l. pag. 796.* vt tamen, qui, quantum in se fuit, delictum perfecit, ab *ordinaria* pœna in *atrocioribus* delictis non liberetur, vid. STRVV. *obs. crim. cap. VIII obs. XXIV.* SCHILT. *Ex. ad ff. XLIX. §. CXXVIII.* LYNCKER *cit. l.* licet genus pœnæ asperioris plerumque remitti soleat, substituta simplici capitis pœna. KRESS. *ad art.* CLXXVIII. §. II. *reg.* IV. IV. Respiciendum,

dum, vtrum effectus facto *externo* quouis, an ipsius delinquentis *pœnitentia* impeditus fuerit? difficilius enim hic, si res non amplius integra fuit, pœna mitigatur, vid. de COCCEI. *de actib. imperf.* TABOR, & STRVV. *de conatu*, LVDOVICI, & BASTINELLER *de effectu pœnitent. in criminal.*

§. XXV.

Eodem modo varie iudicandum est de concursu, quo quis accedit ad crimen, vere ab alio commissum. Hoc autem fit *mandando*, *iubendo*, *consilium dando*, *societatem criminis ineundo*, *opem ferendo*, noxios *receptando*, de *criminis* quæstu *participando*, in factis illicitis alterum *instruendo*, crimen suscipiendum *non impediendo*, perfectum *celando*, *incitando*, *laudando*. (Sect. I. §. XXXVII.) Hisce casibus quoad pœnam iterum examinandum, vtrum concursus sit *proximus*, an *remotus art.* CLXXVII. C. C. C. TABOR *Racemat. crim. p. 117.* HARPR. *vol. nov. cons. VI.* **Quomodo concursus.**

§. XXVI.

Inde vero consequitur: 1) *mandantem* & mandatarium eadem *ordinarie* pœna affici: *l. 3. §. 4. l. 15. ad l. Corn. de sicar. l. 5. C. de accus.* MATTHAEI *pag. 798.* BERG. *El. crim. suppl. II. obs. VIII.* STRYK. *de mand.* **Casus huc pertinentes.**

mand. ad delinq. LYNK. *de mandat rei turpis.* 2) *iubentem* perinde ordinaria plecti poena, ac si sua ipse manu scelus perpetrasset: *l. 11. de ini. l. 15. ad l. Corn. de sicar.* MATTHAEI *pag. 797.* necnon 3) consilium *speciale* dantem, quatenus reus principalis, absque eo peccaturus non fuisset: MATTHAEI *pag. 799.* STRYK. *de imput. fact. alien. cap. V. num LII.* vt & 4) *instigantem*, ac nimis persuadentem: STRYK. *de iur. persuas. cap. V.* vel 5) sceleris *societatem* expressam ineuntem: *Landr. lib. II. art. III. art. CXLVIII. C. C. C.* KRESS. *ad art. CXI. §. VIII.* * aut 6) ad ipsum actum criminis *realem* operam conferentem: BEYER. *pos. II. ad art. CLXXVIII.* Contra *extra ordinem* plectendum, 7) qui noxios *receptat*: GRANZ. *def. reor. P. I. pag. 536. num.* CCXLIX. 8) qui de criminis *quaestu* participat, CARPZ. *quaest.* LXXXVII. *num.* XLIII. 9) in factis *illicitis* alterum instruit: HARPRECHT. *resp.* LXXV. *num.* XLV. 10) aliquando qui crimen scienter non *impedit*: *de* COCCEI *de soc. crim. pag.* 7. vel 11) perpetratum *celat.* HERT. *lib. I. paroem. CII.* STRYK. *de curiosit. cap. V. num. XIV,* aut 12) *laudat*, *approbat*, *praemioque* ex post pensat; LYNK. *de soc. crim.*

GRANZ.

GRANZ. *P. I. pag. 523. seq.* quamuis hisce posterioribus casibus pœna leuior erit.

* Quid vero, si receptatio, & participatio *simul* concurrit, societasne criminis mox contracta videtur, vt ob talem concursum pœna ordinaria infligi possit? Ita sane censere videtur HERT. *lib. I. paroem. CII. §. II.* Verum potius videndum, vtrum receptatio factum *scelestum* antecedat, an consummatum subsequatur, vt recte definit KRESS *ad art. XL. §. V.*

§. XXVII.

Caussæ mitigandi spuriæ.

Spuriis caussis, quas vulgo Dd. molliendis pœnis inferuire credunt, accenseo *insigne rei artificium*, *impunitatis promissionem*, *spontaneam rei confessionem*, *foeminæ intercessionem*, *paupertatem*, *numerum liberorum*, *conuersionem*. vid. MATTHAEI *de crim. cit. l. cap. V.* CARPZ. *pr. crim. quæst.* CXLIX.

§. XXVIII.

Quatenus vna pœna absorbeat alteram.

Dictum est supra, (§. II.) pœnarum inflictionem vnice salutem ciuitatis pro scopo habere. Quum vero sæpius quis plurium delictorum reus fiat, huic fini autem per vnam, alteramue pœnam satis prospiciatur, præterea quoque plures pœnæ sæpius mutuo se tollunt, inducta est regula: POENA MAIOR ABSORBET MINOREM, *art. CVIII. CLXIII. C. C. C.* Inde inferunt:

I. Si plura delicta *capitalia* concurrunt, ex omnibus illud, cui præ ceteris *grauius* supplicium imminet, neglectis reliquorum pœnis, eligendum esse, CARPZ. *quæst.* CXXXII. *num.* XIX. *seq.* CLASEN. *ad art. cit.* nisi quod ob frequentiam, & multitudinem delictorum aliquando exasperatio accedere possit. (§. XXI.) CARPZ. *cit. l num.* L, BERG. *El. crim. suppl. P. II. obs. XLVII.* II. Si *capitalem* alterum, alterum *corporis afflictiuam* pœnam meretur, hanc negligi, & solam *mortis* pœnam imponi. FARIN. *pr. crim. lib. I. tit. III. quæst. XXI. num. XXX.* CARPZ. *cit. l. num. LXII.* III. Si nullum ex concurrentibus mortis pœna dignum est, sed vel omnia, vel quædam *corporis afflictiuam* merentur: vnam, quæ corpus adfligit, pro *omnibus* imponendam esse. BERGER *El. crim. pag. 66.* ZIEGL. *Them. sel. de pœn. §. LV.* Denique IV. Si delicta concurrentia * leuiora, vt in *neutrum* corporis afflictiua, sed in *singula* leuior, vel arbitraria constituta, plures pœnas, quatenus *compatibiles* sunt, reo infligi. FRÖLICH *ad C. C. C. part. I. pag. 284.* quamuis & hic exasperationem ad fustigationem vsque admittat CARPZOVIVS *cit. l. num. LXXXII. seq.*

* **Aliquando tamen propter vnum idemque delictum multiplex pœna, sibi non contraria, dictari potest.**

§. XXIX.

§. XXIX.

Crisis de cumulatione poenarum.

Ita quidem in foro de cumulatione poenarum plerumque iudicatur; fateor tamen rationem, quam a *repugnantia* vel, vt loquuntur, *incompatibilitate* petunt, esse admodum imbecillem. Sunt vtique, quarum altera alteram consumit, poenae, si *naturalis* repugnantia adest, quo casu per se res clara. Verum pleraeque subsistere simul possunt; ex *consuetudine* autem, vel potius *erronea* Dd. interpretatione pro contradictoriis, h. e. incompatibilibus habentur, vt non diffitetur CARPZ. *quaest. CXXXII. num. LXIV. LXIX.* Ita I. plures capitis poenas huc refert IDEM *num. XXV.* II. Idem ius ad coniunctionem capitalis cum corporis afflictiua poena applicat *num.* LXIV. Quin imo III. ne quidem duarum corpus affligentium poenarum concursum admittit *num.* LXIX. cum RENNEMANNO *dissert. pag. 43. §. LVI.* Sed quoad *priorem* casum ob enormitatem criminum multiplicationem admittit IDEM *num.* LXIV. & ex professo probauit TREIBERVS *de poena gladii post suspendium. Alteri* tot exempla capitalis poenae coniunctae cum manus abscissione obstant. Sic namque MESSENIO *Suecos*, quod carmen famosum in *reginam* confecerat, & extirpationem gentis regiae meditatus erat,

 ante

ante capitis supplicium manus truncasse, patet ex THEATRO EVROPAEO *tom. VII. pag. 80* PVFFENDORFFIO *de rebus Suecic. pag. 996.* Similis prorsus sententia *lata* contra comites, LEOPOLDI proditores, quam exhibet LVNIG. *tom. I. Cod. diplom. pag. 1771.* conf. HARPRECHT. *vol. nov. conf. C. Postremum* denique ipse CARPZOVIVS in dubium vocat *num.* LXXII. Quae si vera sunt, vti omnino sunt, non apparet, quo colore iactata contrarietas defendi possit. Sane quo iure relegatio cum fustigatione, adustio per forcipes candentes, cum capitali coniungi, citra *repugnantiam*, potest; eodem quoque aliarum poenarum multiplicatio tolerari, nec rationi contraria dici potest. Aut ergo omnia haec falsa, & iniusta sunt, aut ratio a repugnantia desumta, genuinis destituitur fundamentis.

§. XXX.

Poena satisfactionem priuatam non tollit.

Hoc modo saluti publicae satis fit per poenam. Quia autem delicta pleraque priuatos quoque laedunt, nec tamen satisfactio publica priuatam tollit; (Sect. I. §. XLIV.) sequitur, vt laesis priuatim quoque succurratur, poena *publica* licet inflicta, vid. *art. CVII. CCXI. CCXIII. CCXVIII.* CARPZ. *quaest. LXXX. num. CIII.* LVDOVICI *de restit. rei furtio.* Neque aliud iure *Germanico* statutum esse, paroemia: *mit dem tode*

tode weddet man dem richter, und bilsset dem klæger, euincit, cuius sensum genuinum paucissimos recte assecutos fuisse, docuere BEYER *ad ff. tit. ad l. Corn. de fic. pos. VII. in not. lit. p.* & B. HEINECCIVS *ad Inst. §. MLXX.*

CAP. II.

DE

CRIMINE BLASPHEMIAE.

§. XXXI.

Excussa doctrina de natura pœnarum communi, iam ad eas, quæ singulis delictis sunt *propriæ*, progrediendum. Quum vero hæ vtique delictis debeant esse proportionatæ, (§. XX.) de iustitia earum non facilius constare poterit, quam si in singulorum delictorum naturam, & indolem inquisiuerimus, quem in finem capitibus sequentibus labor ad vtrumque caput dirigendus erit. Eum in finem examinanda sunt delicta *publica*, quorum in censum refero *blasphemiam*. Connexio.

§. XXXII.

Est autem BLASPHEMIA *crimen publicum, quo quis verbis vel factis contumeliosis dolo malo diuinam maiestatem, & S Trinitatem lædit.* * *art. CVI. C. C. C.* Id vero Blasphemia quid?

quum duplici modo fiat, S. Trinitatem *immediate*, vel *mediate* despectui habendo: inde oritur distinctio inter blasphemiam MEDIATAM & IMMEDIATAM.

* Ita proprie & in foro *criminali* blasphemia sumitur: alias blasphemare in sensu generali significat, *impugnare*, DU FRESNE voce: *blasphemare*, vel quamcunque *iniuriam* alteri inferre. de LUDEWIG *tom. II. reliquiar. dipl. XII. pag.* 192.

§. XXXIII.

Quid immediata? Quum ergo per blasphemiam maiestas S. Trinitatis laedatur, (§. XXXI.) sequitur, *immediatam* committere eos, 1) qui ista de DEO praedicant verbis, quae *directe* conceptui, quem de maiestate eius habemus, repugnant: 2) qui *attributa* eidem negant: *cit. art. VI.* aut 3) alio modo DEO *maledicunt*, & verba obscoena aduersus illum proferunt, *Nov. LXXVII.* CLASEN. *ad cit. art.* quorsum etiam refero casus relatos a GRASSO *in collat. iur. Rom. cum recess. imp. sect. XV. pag. 740. seq.* Quumque id *factis* quoque fieri possit, 4) huc refero illos, qui Dei, Christique imagines conspurcant, lacerant, maculant, animo maleuolo, & irreligioso.* DECIAN. *tom. II. lib. VI. cap. II. num. XV.* DAMHOUD. *pr. crim. cap. LXI. n. XX.* SCHNEIDER *de iur. imag. cap. fin. §. VI.* ILL. LEYS. *spec. ad ff. DLXV. n. XIV.* Exem-

Exempla exhibent BERGER *El. crim. P. I. obſ. XXXV.* DÖPL. *pag. 947.* CLASEN. *cit. l.* THEOD. *coll. crim. pag. 679.* FRÖLICH. *ad C. C. C. P. II. pag. 7.* BOCER. *claſſ. IV. diſp X. th. XVI.*

* Addit quoque BEYER *ad cit. art. poſ. IV.* & FRÖLICH. *pag.* 8. caſum, quo id, quod ſoli *Deo* competit, *creaturæ* tribuitur: ſed hunc caſum ſub *ſecundo* contineri, iam docuit ROMANVS *de crimine blasphem. C. I. th. XXII.*

§. XXXIV.

Contra ſequitur, in *mediatam* incidere, 5) qui de *Sanctis*, FRÖL. *P. II. p. 8. n. VI.* vel *Maria*, Deipara, irreligioſe, ac iniurioſe in *Dei*, vel *Chriſti* contumeliam loquuntur: LVDOV. *ad cit art CVI.* aut 6) alteri per *ſacramenta*, *paſſionem*, & *vulnera* Chriſti mala imprecantur, aut 7) de his, verbis *ſceleratis*, loquuntur, KRESS. *ad cit. art. §. VI. n. II.* LEYS. *ſp. DLXV. num. VII* quamuis, quia eiusmodi imprecatio in contumeliam Dei vergere debet, facile pateat, cur 8) non *quæuis* verba probroſa, aut execrabiles orationes huc pertineant. KRESS. *cit. l. num. III. Ord. Crim. Auſtr. art. LIX.* GVARIENT. *Cod. Auſtr. p. 686.* **Quid mediata?**

§. XXXV.

Quandoquidem porro absque *dolo* malo hoc crimen concipi nequit, (§. XXXI.) cui- **A quibus committatur.**

euidens eſt, eum quoque blasphemare, qui 1) *conditionate* Deum conuiciis proſcindit: FRÖL. *P. II. pag. 9.* BERG. *El. crim. P. I. obſ. XXXV.* 2) qui vel *prima* vice hoc modo peccit; neque enim *reiteratio* requiritur praeciſe: ROMAN. *cit. l. tit. II. §. XXXVII. diſſ.* BERL. *P. IV. concl. I. num. LXXXVIII.* DECIAN. *cit. l. lib. VI. cap. III. num. XXVI.* contra 3) huc non pertinere, qui *bona fide* errant, quales ſunt *Sociniani*, *Iudaei*, &c. quicquid dicant THESAVR. *dec. CCXLI. num. VI.* MENOCH. *de arbitr. iud. quaeſt. lib. II. cent. IV. cauſ. CCCLXVII. num. IV.* vid. diſſert. mea *de var. ſacril. ſpec. ex ment. iur. can. prior §. VI.*

§. XXXVI.

Pœna apud Iudaeos, Romanos &c.

Pœna huius criminis apud IVDAEOS erat *lapidationis* ſupplicium. *Leu. XXIV, 16.* Ius CANONICVM *poenitentiam* eccleſiaſticam in illud conſtituit, *cap. 2. X. de maled.* quae in *concil. Lateran. de anno MDXIV. S. IX.* ad triremes vsque extenſa. Ius CIVILE vero *Nov.* LXXVII. *vltimum* ſupplicium conſtituit.

§. XXXVII.

Pœna ex legibus Germaniae

Leges GERMANIAE varia ſupplicia memorant, pro ratione circumſtantiarum adplicanda. Receſſus imperii de anno MCCCCXCV. MD. MDXII. MDXXX. MDXLVIII.

MDXLVIII. MDLXXVII. *vltimum supplicium* definierunt ob blasphemiam *immediatam*, vt testantur BERL. *cit. l.* CARPZ. *quæst.XLV. n.XX.* BERG. *El. crim. P. I. p. 126. P.II. pag.363.* HARPRECHT. *resp. LXXXI. num. LXXXII.* KRESS. *cit. l. §. VII.* WERNH. *P. VIII. obs. CCCXCIX.* abscissionem linguæ, fustigationem, carcerem, & similes, ob *mediatam*,* *Rec. cit. de an.* MDXII. MDLXXVII. *tit. Vto.* DÖPL. *p.* 440. BEYER *ad cit. art. pos. XVIII.* GRASS. *cit. l. §. XX.* quæ pœnæ aduersus eos quoque locum habent, qui *palam* commissam blasphemiam subticuerunt, vel reos *receptarunt*. *R. I.* MDXLIIX. *tit. I. IV.* BLVML. *cit. l. num. IV. XI.* Alibi vt in *regno Neapolitan.* perforatio linguæ mediante clauo, GRAMMAT. *dec. L. n. I.* in *Hispania* notatio labiorum ferro cadente, teste COVARRVVIA *ad cap. 2. de pact. in 6. §. VII.* in *Italia* condemnatio ad triremes, FARIN. *pr. crim. L. I. tit. III. qu. XX. n. LXVII.* in *Dania* linguæ resectio cum capitis, palo imponendi, amputatione obtinet. *Ius Dan.* CHRISTIN. *V. lib. IV. cap. I. §. VII. p. 542.* Iura *Herbipolitana*, & *Austriaca* allegat KIRCHGESN. *trib. nemes. rect. iud. p. 354. 357.* Aliorum locorum leges recenset KRESS. *cit. l. §. pen.* *Ord. pol. Magd.* fere ad ius commune sese accommodat, *cap. LXIV.*

* In Saxonia imprimis numellarum pœna contra execrationem per *sacramenta* statuta, *ordin. pol. Sax. MDCLXI. Tit. III. §. VI.* de cuius vero sensu quondam ICti Saxones vehementer disputarunt, docente BEYERO *ad cit. art. in f.*

§. XXXVIII.

Mitigantia.

Quemadmodum vero huiusmodi supplicia non nisi ob *manifestum* dolum, locum sibi vindicant; ita varii casus pœnam imprimis capitalem mitigant, quorsum refero 1) calorem *iracundiæ*, dummodo non sit in Deum directus: R. I. MCCCCXCV. *§. nemlich*, 2) *ebrietatem* summam: R. I. de anno MCCCCXCV, MD. LYNK. *dec.* DCCXIIX. BERG. *El. crim. P. I. p. 147. P. II. obs. IV.* 3) *pœnitentiam* in continenti declaratam: *R. I.* MDXXIX. *§. VI.* GRASS. *cit. l. p. 748.* FRÖL. *P. II. p. 15.* 4) Conuicia in *Mariam*, & *sanctos* inter protestantes emissa. BERL. *cit l.* CARPZ. *eod.* LVDOV. *ad cit. art.* non autem 5) personæ *dignitatem*: *R I* MDXLIIX. MDLXXVII. 6) *consuetudinem*: *R. I.* MCCCCXCV. *§. es finde:* KRESS. *cit. l.* §. *VI. num. V.* aut 7) statum *clericalem:* BERL. *cit. l. num. CIX.* vel 8) *reiterationis* defectum, BEYER *pos.* XIV. *ad cit. art.* CLASEN. *ad cund.* conf. CARPZ. *P. IV. cap. I. per tot.*

§. XXXIX

§. XXXIX.

Quanquam vero hoc delictum inter *ecclesiastica* referatur, *cap. 2. X. de maled.* quia tamen in salutem publicam influit, & ideo omnino *publicum* est, merito eius cognitio imperio *mero*, quod secularibus proprium est, inter nos vindicatur. CARPZ. *P. I. const. I. def. IX.* ipsumque facinus pœnis humanis recte coërcetur. BEYER *ad art. CVI. P. X.* Quemadmodum vero in his, licet *enormia* fuerint, in processu a via *ordinaria* non deflectendum; quin potius, quo *maius* præiudicium ex crimine quodam imminet, eo *diligentior* inquisitio requiritur; (Sect. I. §. CXC. 6.) ita inter somnia Dd. referendum, quod in blasphemia omnis defensio, & reprobatio excludi debeat. vid. CLASEN. *h. art. in f.* BOER. *dec. CCCI. n. XII.* *

Quis de hoc crimine cognoscat.

* Quin imo in *Saxonia electorali* iudex inferior irrequisito dicasteriorum iudicio maledicos punire potest: *const. el. I. p. 4.*

CAP. III.

DE CRIMINE PERIVRII.

§. XL.

SPecies criminis, quo diuina maiestas læditur, est PERIVRIVM, quod mediante *iuramento* committitur, estque

Periurium quid?

 nihil

nihil aliud, quam *prouocatio vindictæ diuinæ, sub conditione mendacii aut perfidiæ facta, vbi mentimur, aut fallimus, aut fallendi propositum habemus.* Quamdiu ergo inter homines nondum constat, mentitum, aut perfidum esse iurantem, *iusiurandum* est; detecta autem perfidia, periurium habetur, & in foro *ciuili*, quia crimen constituit, punitur. Cl. OTTO *de periur. per gen. princ. cap. I. §. II.*

§ XLI.

Requisita.

Ex hac definitione sua sponte fluit, omne periurium supponere 1) *dolum* malum ad fallendum directum, 2) fidem *iuratam* fractam. *cap. 1. f. C. 20. qu. 2.*

§. XLII.

Committitur dolo malo.

Quum ergo absque *dolo* malo ad fallendum directo concipi nequeat, (§. XLI. 1.) sequitur, 1) in hoc crimen incurrere, qui *scienter* * fidem iuratam in tertii præiudicium fallunt: licet 2) per *falsos* Deos ex religionis suæ erroneis principiis iurent: *cap 10 C. 22. quæst. 5. c. 16. C. 22. qu. 1. l. 5. §. 1. de iurei.* 3) qui ex Memnonistis sub formula: *bey mannen wahrheit*, *falsum* asseuerant: MATTHAEI *lib. XLVII. tit. 5. n. IV.* contra huc non pertinere, qui *bona fide* falsum iurant: CICERO *L. III. de off. c.* XXIX.

Cap.

Cap. 3. C. 20. quæst. in f. 5) qui *mentis* non sunt compotes: *l. 26. de iureiur.* vel 6) *doli* non capaces: aut 7) *dolo, vi, metuque* ad iuramentum adacti: *cap. 8. 15. 28. X. de iureiur.* vel 8) *natura*, aut facto *tertii* impediti, iusiurandum non seruant. LAVT. *tit. de iurei. th.* XXXIIX. BARDILI *Ex.* XXIV. *th. VI.* vel 9) ob notabilem *status* mutationem contra iusiurandum agunt. vid. de COCCEI *de clauf. reb. sic stant.*

* **Inde formula Romanorum solennis:** *si SCIENS fallo, ita me die Diespiter salua vrbe, arceque, bonis eiiciat, vt ego hunc lapidem.* CVIAC. *I, obs.* XXIV.

§. XLIII.

Quia porro in periurio *iurata* fides violatur: (§. XL. 2.) essentia iuramenti vero in prouocatione *vindictæ* diuinæ consistit, (§. XL.) sequitur, in hoc crimen non incurrere, 10) qui absque contestatione, *diuini* nominis perfidiam committunt: 11) qui simplicem *profanationem* nominis diuini, vel 12) solam *obtestationem* vsurpant; 13) qui clausulam: *bey adlichen ehren und treuen*, violant; ERTEL. *obseru. illustr. P. I. obseruat.* XXIV. *dissent.* MATTH. *cit. l. num. IV.* alias vero nihil interesse, 14) vtrum iuramentum *iudiciale*, an *extraiudiciale*, KRESS. *ad art. CVII. §. I. num. II.* 15) a *iudice*, vel *partibus* delatum fuerit, FRÖLICH *P. II.*

Et violatione fidei iuratæ.

P. II. tit. VI. num. III. modo Deum in *vindicem* vocauerit iurans; 16) *lucrum* ex periurio quis habeat, nec ne? CLASEN. *ad h. art. pag. 396.*

§. XLIV.

Quot modis.

Ex vtroque axiomate, & quia iuramentum de rebus *praeteritis*, vel *futuris* praestari solet, fluit, periurium duplici modo committi: 1) falsum *scienter* pro vero asserendo: *art. CVII. C. C. C.* 2) fidem *iurato* datam violando, quorsum etiam casus de *fracta vrpheda* pertinet, *art. CIIX. C. C. C.*

§. XLV.

Poena apud Iudaeos, & Graecos.

Coërcitio huius delicti pro diuersitate casuum, & legum varia est. In IVDAEORVM *θεοκρατίᾳ*, licet Deus vindictam sibi reseruasse videatur; *Exod. XX, 7. Deut. V, 11.* constat tamen *lapidibus* obrutos fuisse periuros, *Leuit. XXIV, 14.* Imo & ethnicis illud texitiosum fuit, adeo, vt ab *Aegyptiis* morte lueretur. DIODOR. *lib. I. cap. VI.* Idem ius apud *Scytas*, si quis per *solium regium* peierauerat, obtinuit, STRABO *lib. II. cap. III.* HEROD. *lib. IV. pag. 108.* Apud *Graecos* linguâ peierantibus abscissa. HARMENOPOL. *promt. lib. I. tit. VII.*

§. XLVI.

§. XLVI.

Inter ROMANOS, ſtante *republica libera,* nulla in hoc crimen pœna ſtatuta. Solus Cenſor ignominia notabat periuros; GELLIVS *L. VII. N. A. cap.* XIIX. cuius animaduerſionis celebre eſt exemplum, quod exhibet VALERIVS MAXIMVS *lib. II. cap. IX.* Pontificibus vero *expiatio* peierantium per Iouem concredita erat. PLAVT. *in Rudent. act V. ſcen. III.* GRVTER. *de vet. iur. Pontif lib. II. c. II.* *Falſum teſtimonium* extra ordinem deiectione e ſaxo Tarpeio coërcebatur, * GELL. *cit. l. lib.* XX. *cap. I.* Sub *imperatoribus* vero memoratur *fuſtium caſio* eis adplicanda, qui per genium principis peierauerant; *l. 13 §. 6. de iurei*: alias vero *exilium, l. 1. de ſtellion.* nec non *infamia l. 41. C. de tranſ. dignitatis* priuatio *l. 18. C de dignit. vid. l. 2. C. de indict. vid. toll. Nov. LVII.* quanquam *regulariter* periurium Deum vltorem habere exiſtimarent. *l. 2. C. de reb. cred.* vid. Cl. OTTO *de periur. per gen. princ.* WESENB. *ad cit. l. 2.* Apud Romanos.

* Quemadmodum vero adhuc ſub iudice lis eſt, vtrum quondam *omnes* teſtes, & *ſemper* iuramento fuerint obſtricti, conſequenter, an hæc pœna *periurii*, aut *falſi* fuerit, dubium eſt; ita tamen illud certum, legis allegatæ rigorem poſtea temperatum, ac reſtrictum fuiſſe ad *relegationem, exilium, infa-*

infamiam, aliquando, ad poenam *capitalem* simplicem. *l. 16. de test. l. 2. §. 1. ad l. Corn. de fic.* PAVL. *l. V. sent. tit. XV.*

§. XLVII.

Ex iure Canonico. CANONES ficut alibi; ita quoque hic suspensione ab officiis, & excommunicationis fulmine incedunt, *c. 2. X. de fideiuss. c. 2. cap. 22. quaest. 2.* reum a testimonio imposterum arcent, *c. 2. X. de purg. can.* & *infamia* commaculant, *c. 10. X. de iurei.*

§. XLVIII.

Germanico. GERMANORVM leges veteres *Salica, Baiuariorum, Ripuariorum* de hoc crimine silent. Nec mirum, quia haec laus Germanis propria; *datam fidem rebus omnibus antehabere.* TACIT. *l. XIII. Annal. cap. XIV.* CAROLI M. temporibus, quibus periuria, *potissimum* inualuerunt, ex consuetudine iurandi, & multitudine coniuratorum, *manus* amputatio constituta, *capitul. c. X.* apud BALVZ. *T. I. pag. 197. 425. 431. 795. 860. 1220.* cui congruunt *LL. Langob. l. II. tit. LVII. & Frision tit. X.* Durior lex *Saxon. tit. II.* qua *scienter* peierantes capite, *nescientes* manus abscissione, vel eiusdem redemtione puniebantur; vid. GAERTN. *ad cit. l. pag.* 46. * Eiusdem rescissionis meminit *spec. Sueu. c. CCCXLIII.* nec non *Ius Ditmarsi-*

marsicum, elegans iuris patrii monumentum, *art. CXIX.* In *Bohemia*, & *Morauia* gladio vindice periuros puniri iussit IOSEPHVS *in const. crim. art. XIX. §. IV.* vid. GERHARD. *de crim. periur. c. II. §. II.*

* Ita vero euidens, cur periurium inter caussas iudicii Westphalici *Vehmvrogicas*, *die baum würgig waren*, olim relatum fuerit? DATT. *de P. P. l. IV. c. III. num. XLV.* MEIBOM. *de irmensula c. XII.* inter *scriptores rer. Germ. T. III.*

§. XLIX.

Pœnæ iuris Carolini grauiores.

Iure hodierno ex constitutione CAROLINA, qui iuramento I. *iudiciali*, siue a iudice, siue a partibus delato, ILL. WERNH. *P. V. obs. CXLI.* FRÖL. *P. II. tit. VI. num. III.* peierauit, 1) *infamia* iuris * notatur, 2) *lucrum*, si quod periurio acquisiuit, restituere debet, 3) ab omnibus *dignitatibus* excluditur, 4) *digitos*, quibus iurauit, vel in praxi, priores articulos amittit. ** *art. CVII. C. C. C.* BERG. *El. crim. pag.* 24. Eademque pœna corporalis *indistincte* locum habere debebat, siue peierans proprii *lucri* caussa, siue ob *alium* finem, patrimonium priuatum non concernentem, fidem fefellerit, quum a) inueterata Germaniæ circa isthanc pœnam *consuetudo*, ad quam Imperator prouocat, hanc distinctionem nullibi confirmet (§. XLIX.) & b) praeterea re-

gulæ bonæ *interpretationis* eam haud admittant, docente LEYSERO *med. ad ff. sp. DLXVII. n.* XXII. denique c) casus *sequenti* articulo expositus, eidem simpliciter obstet. Sed in *foro* rigorem articuli ad casum *priorem* restringunt. LYNCK. *dec.* CLXXIX. KRESS. *ad h. art. §. I. num. II.*

* Non facti, vt contra STEPHANVM docuit CLASEN. h. Neque etiam hæc pœna exemplo ZIERIZII ad *l.* 41. C. *de transact.* restringenda.

** Quia per ista membra peccauit, rationi vero consentaneum est, ea quemque corporis parte puniri, qua deliquit; quem morem puniendi variis exemplis illustrat MATTHAEI *de crim. pag.* 75. Quodsi reus hosce articulos iam amisit, æquum est, vt pœna *fustigationis*, vel *relegationis* surrogetur, non vero alii digiti rescindantur, quum hic casus in legibus non decisus sit, in dubio autem interpretatio legum in benigniorem partem fieri debeat. WILDVOGEL *de iur. man. dextr. p.* 55. SPEKHAHN. *quæst. LXXXVII.* quicquid dicat COLER. *I. dec. CXIV. num. IX.* vid. FRÖL. *P. II. p.* 86.

§. L.

Leniores. Quum vero hæc abscissio ad iuramentum *iudiciale* pertineat, (§. LIX.) præterea in arbitrariis ad *effectum* delicti respiciendum sit (§. XX. 3.) concludunt interpretes: 1) leniorem pro arbitrio iudicis locum habere,

si

ſi promiſſionibus, vel renunciationibus *extraiudicialibus* peieratum: * CL. KRESS. *ad art. CVII.* vel 2) ſi contra iuramentum *generale* ab officialibus præſtari ſolitum, actum eſt. IDEM *cit. l.* 3) ſi damnum datum *leuius* fuerit. CLSAEN. *p. 396.* CARPZ. *q.* XLVI. *num.* XLVII.

* Neque enim hoc iuramentum admonitio præcedere ſolet, conſequenter non pertinet ad *cit. art.* qui loquitur *von einem gelehrten eyd.* Tale autem nil aliud eſt, quam, quod auiſatione de vitando periurio conſtat, vti recte cum aliis articulum accipit CELEB. KRESSIVS. Notio enim vocabuli: *lehren* idem inuoluit, quam *unterrichten*, ſiue id fiat a iudice, ſiue in iudicio a miniſtro eccleſiæ. Equidem MYLIVS *diſſ. de admonit. de vitand. periur.* §. III. hanc interpretationem erroris accuſat, & verba allegata *von einem zierlichen eyde*, h. e. iureiurando corporali *ſolenni*, quod nudæ *aſſeuerationi* ſimplici opponitur, accipit. Verum ſicuti ſimplex aſſeueratio nudam *obteſtationem*, non iuramentum infert nec iuriiurando ſolenni opponi poteſt; ita ſubſtitutio *eines zierlichen eydes* paulo obſcurior, nec contra interpretum communem ſententiam genuinis ex rationibus hactenus probata eſt.

§. LI.

II. *Teſtes* peierantes itidem pro ratione damni dati coërcentur. Proinde Pœna teſtium peierantium.

 a)

a) in caussa *criminali* facinus *talione* luunt. *cit. art. CVII. & LXVII. l. 9. C. de accus. l. 10. C. de calumn.* Praxis vero hanc restringit ad casum, vbi *dolus* cum *effectu* concurrit, (quamuis & de *talione* dubitent BEYER *ad art. LXVIII. pos. XXXV.* & CLASEN. *ad art. CVII.)* alias vero *arbitrariam* substituit LVDOV. *ad art. LXVIII.* CARPZ. *qu. XCIII. num. XLVI.* b) In caussa *ciuili*, pro ratione *damni* illati, vel *lucri* percepti arbitraria obtinet. CLASEN *cit. l. pag. 397.* RICHT. *Vol. II. conf. CCCLIX. num. VI.* non exclusa digitorum ademtione (§. XLIX.) LYNK. *dec. CLXXIX.* STRYK. *V. M. ad l. Corn. de fals. §. f.* cuiusmodi suppliciis c) ii quoque afficiuntur, qui alium seducunt ad peierandum. *art. CVII. C. C. C.*

§. LII.

Vrpheda quid?

III. Superest casus de *fracta vrpheda*. Hoc nomine quondam veniebat quæcunque *compositio & transactio iurata inter occisorem & gentem occisi, vindictæ abolendæ, & iracundiæ placandæ caussa inita*, vt apparet ex *capital.* apud BALVZIVM *T. I. p. 371.* Postea prædicari cœpit de *promissione iurata, plerumque in chartam coniecta a captis in bello post dimissionem præstari solita, quod pacem seruare, & ab omni vltione abstinere vellent.* WEK *von der stadt Dresden p. 156.*

p. 156. Act. Lind. p. 120. Hodie vero est *cautio iuratoria ore prolata ab iis, qui ex carcere propter praecedens delictum dimittuntur, vel relegantur, de non redeundo, nec iniuria carceris vindicanda*, quam si reus praestare detrectat, in eius animam iurat carnifex. CLASEN. *ad art. CVIII.* LYNCK. *dec. LIII.*

§. LIII.

Eam frangentium poena.

Qui ergo 1) vi *hostili*, vel *nouo crimine* contra vrphedam agit, pro ratione criminis denuo commissi, punitur: *cit. art. CVIII. Landr. l. III. art. IX.* 2) qui *solo reditu* doloso vrphedam frangit, digitorum abscissione coërcetur, quam poenam Saxones stricte obseruant, relegatione repetita vice imposita. CARPZ. *quaest. XLVII. num. XIV.* Alibi 3) *prima* vice redeunti fustigatio * cum perpetua relegatione imminet, *altera*, digitorum abscissio, *tertia* denique vice, gladius. ** CLASEN. & KRESS. *h.* LYNCK. *dec. CCCCXVI. Ord. Austr. crim. art. XCII.* GVARIENT. *Cod. Aust. pag. 725.* Sunt tamen, qui vltimum supplicium ad *quartam* reuersionem restringunt. BLVML. *ad art. CVIII. num. IV.*

* Quid si iam ab initio fustigatus sit reus? BERL. *P. V. concl. LXXII. n. XXXIII.* redeuntem *simpliciter* capite plectendum

 esse

esse vult; sed vid. CARPZ. *qu. XLVII. n. XXV.* Cardo controuersiæ in eo potissimum consistit, vtrum amputatio manus, vel digitorum, sit *acerbior* fustigatione? quod omnino asserendum, vt ex moribus Germanorum veteribus, & recentioribus probauit CRELLIVS *de iur. manuum* §. XXXVII.

** Non sufficit tamen *sæpius* rediisse, nisi quoque apprehensus fuerit reus, adeoque pro *vno* reditu habetur, si semel in manus iudicis inciderit. BERL. *cit. l. n. XXXIV.*

§. LIV.

Mitigantia.

Quemadmodum vero hæ coërcitiones ad reditum *dolosum* vnice pertinent; (§. LIII.) consequens est, vt hic rigor non attendatur, quoties 1) relegatus *clam*, ex caussa indifferenti, cum intentione paulo post redeundi, 2) ob *famem*, 3) *pestem*, 4) vim *hostilem*, 5) *voti* implendi caussa redit; CARPZ. *quæst. XLVII.* FRÖL. *P. II. l. I. tit. VII. num III.* 6) quoties ignorans *fines* territorii reuertitur, vel 7) vim iuramenti se ignorasse probabiliter allegat, BERGER. II. *resp. LXXI.* 8) reuertens est homo *simplex*, stupidus, bardus, WERNH. *P. V. obs. III.* vel 9) nullum *tempus* relegationi adiectum, sed illa *simpliciter* decreta. GRANZ. *P. II. p. 256. n. XV.* Addit CARPZOVIUS, 10) quum quis in territorio mansit, nec vnquam

quam

quam exiit, *n*) vel ſine conſultatione ICtorum extraneorum relegatus eſt, quod plus *autoritatis*, quam *rationis* habet, KRESS. *ad art. CVIII. §. I. n. II.*

CAP. IV.

DE CRIMINE MAGIAE VEL SORTILEGII.

§. LV.

SEquitur MAGIA, inde a primis fere mundi incunabulis inter gentes nota, ac cognita, & ſumma ex ſuperſtitione da poſteros propagata, non tamen ſub eodem concepta apud omnes peræque retenta. Hiſtoriam perſonarum pro magis habitarum in compendio exhibent NAVDAEVS *de erud. falſ. de mag. ſuſp.* & FRANCISC. HVTCHINSON *Tr. von der zauberey.* Ipſam criminis exiſtentiam magnis animi motibus propugnarunt SPRENGER *in malleo maleficarum.* BINSFELD. *de confeſſionibus maleficorum.* BODINVS *in dæmonomania*, DEL RIO *in diſquiſitionibus magicis*, REX IACOBVS *in dæmonologia*, FRANCISCVS TORREBLANCA de *magia*. Contra eam oppugnarunt REGINALDVS SCOTVS *in detectione artis magicæ*, PATINVS *in Patinianis*, WIERIVS *de præſtigiis dæmonum*, THOMASIVS *de*

Magiæ crimen iam diu notum.

crimine magiæ, IACOB BRVNNEMANN *von der zauberey.* WAHRLIEB *von der nichtigkeit der zauberey.*

§. LVI.

Magia, quid, & quotuplex.

Magia est vocabulum *μέσον*, & pro natiua sua significatione iis quondam proprium fuit, qui cognitioni *elementorum*, & rerum *naturalium* operam dederant. STRABO *lib. I. & XV. geogr.* * Sed nomen hoc *odiosum* fecit colluuies impostorum. Vnde postea iis tributum, qui vel obseruatione siderum, vel artibus prohibitis, vt & rerum, ac verborum maleficiis omnia se scire, ac facere posse profitebantur, a variis artibus *præstigiatores*, *necromantici*, *arioli*, *incantatores*, *venefici*, dicti. WIER. *de præstig. dæmon. lib. I. cap. I. XII.* Nominatim e *medicina* natam esse, ac specie salutari irrepsisse artem magicam scribit PLINIVS *H. N. Lib. XXX. c. I.* Hinc in NATVRALEM, quæ circa NATVRAM, eiusque occultas qualitates, & operationes non omnibus obuias, versatur, & PRAETERNATVRALEM, seu superstitiosam, vel diabolicam, quæ cacodæmonis concursu mira, & captum hominum superantia producit, diuidi cœpit. FRÖL. *P. II. tit. III. n. I.*

* Pri-

* Prima origo magorum dubia. Plerique illos a *Chaldæis* repetunt. MARSHAM *chron. Aegypt. p.* 142. Alii ZOROASTREM inuentorem constituunt ob testimonium PLINII *H. N. lib.* XXX. *c. I.* Rursus aliis primitias ex *Aegypto* petere placet. CONRING. *Hermet. medicin. lib. I. C. XIV.*

§. LVII.

Hæc *posterior* species κατ' ἐξοχὴν MAGIA dicitur, quæ ex mente Doctorum est *crimen, quo quis commercium cum diabolo habet.* Quod commercium quum varium finem habeat, non potuere non plures nouæ species inde propullulare. Enim vero 1) eius rei esse censentur, qui pactum *expressum* solenne, aut minus solenne cum diabolo ineunt, siue alicui nocuerint, siue non: THEOD. *coll. crim. p.* 1009. BERL. *P. IV. concl. III. n. IV.* SCHILT. *Ex. XLIX. additam. th. XVI.* 2) qui mediante *tacito* pacto *commercium* cum cacodæmone habent, & cum eo carnaliter se commiscent, CARPZ. *qu. XLIX.* vel 3) choreis, ac commessationibus in monte *Bructerorum* intersunt: * IDEM *qu. L. n I.* 4) qui se in *suc- & incubos*, vel alias bestias transformare possunt. BERL. *cit. l. num. LXII.* FRÖL. *P. II. tit. III. n.* X. 5) qui artem *vecturæ* per hircos norunt. BERL. *cit. l. concl. V. num. LXVII.* 6) qui arte *diabolica* per cribrum, vel speculum diuinare conan-

Præternaturalis magiæ species

Pp tur,

tur, *christallenkucker*, *kluge frauen*: BERL. *cit. l. concl. V. num.* XXXII. XL. 7) qui *carminibus*, incantationibus, & imprecationibus ad eripiendam generandi potentiam, vel alias artes prohibitas exercendas vtuntur, *segensprecher*: 8) qui *occulta* quauis ratione alteri quoad vitam, & corpus nocent: IDEM *concl. III. num.* XIX. *& concl. V. num. LII.* 9) *tempestates*, & tonitrua excitant, mures, pediculos, & eius generis nociuas bestias producere, & in fruges immittere possunt: IDEM *concl. III. num.* XXVIII. XXX. CARPZ. *qu. XLVIII. n. LV.*

* Non noua, sed vetus haec est persuasio, mulieres quasdam ante Calendas *Maii* daemoniaco itinere per aërem ad montes, lucosque ferri, docente KEYSLERO *Antiq. Celt.* p. 88.

§. LVIII.

Eius existentiae argumenta.

Dari huiusmodi crimen, variis ex rationibus, inferunt I. ex autoritate *scripturae sacrae*: *Exod.* XXII, *18. Leu.* XX, 6. 27. *Deut.* XVIII, 10. *seq.* 1 *Sam.* XXVIII, 7. II. ex *vniformi* & *circumstantiali* lamiarum confessione: III. ex *consensu* gentium, & doctorum per tot secula probato. MAVRIT. *de denunt. sagar.* KLEIN. *de iud. lam. confess.* Verum quae a) S. scriptura de magis refert, ad veneficos, hariolos, similesque stelliones

per-

pertinent, (quibus mulierem ventriloquam, cuius *1 Sam. XXVIII.* mentio fit, accenseo, RAINALDVS SCOTVS *lib. VI. cap. VIII.* BOCHARTVS *de animal. scriptura S. P. II. lib. III. cap. V.*) vt erudite docuit vir clarissimus BRVNNEM. *von der zauberey cap. I. §. VIII.* conf. HVTCHINSON & ST. ANDREAE *von der zauberey.* b) Vniformitatem iam solide detexit OLDEK *dec. III. quæst. IX.* cum *Aut. caut. crim. dub. XXVIII. arg. IV.* Denique c) consensus gentium crimini non realem existentiam tribuit, sed historiam de hisce fabellis probat, ac illustrat.

§. LIX.

Quæ refutantur.

His porro ex philosophia naturali 1) accedit axioma ab ipso CARPZOVIO, & sequacibus agnitum: THEOD. *cit. l. p. 944. diabolum ordinem naturæ immutare, & miracula edere non posse*, adeoque a) fabulosam esse assumtionem corporis *solidi*, quam vulgo diabolo tribuunt, cui vel solum effatum Christi *Luc. XXIV. v. 39.* obstat: THOMAS. *de crim. mag. §. XXXII.* b) fictitios cum malo spiritu esse *concubitus*, quorum possibilitatem nec AVGVSTINVS *de ciuit. Dei L. XV. ex Gen. cap. VI.* nobis persuadebit, teste TORREBLANCA *dæmon. L. II. C. XXX. n. VI.* nec *cap. XVII. Leuit. v. 6. seq.* quod eru-

dite explicat SPENCER. *de leg. Hebr. ritual. L. II. C. XL.* & BOCHARTVS *in suo Chanaan p. 444* c) falsas *transmutationes* in hircos, quicquid demum ex fato coniugis *Lothi*, aut exemplo *Nabuchodonosoris* proferatur: d) falsas procreationes *tempestatum*, quas iam inter gentiles fabulis accensuere SENECA *nat. qu. L. IV. C. VII.* PLINIVS *H. N. L. XXVIII. C. II.* e) volitationes per *aërem* ad montem *Bructerorum*. BRVNN. *cit. l. §. XX.* B. HOFFMAN. *de pot. diabol. in corp. human.* FICHARD. *conf. III. num. II.* HARPR. *conf. VII. num. XVII. CXIV.* WIER. *de praest. daemon. lib. III. cap. XI. XII.*

§. LX.

Pœna apud Iudaeos, ac Persas.

Inter IVDAEOS magorum denominatione celebres sunt *venefici*, *arioli*, *haruspices*, *astrologi*, & eius generis *diuinatores* alii, in quos Deus ideo *capitalem* pœnam constituit, quia id hominum genus populum Iudaicum ab se abalienabat, ad superstitionem perducebat, & sic hae artes ex indole Theocratiae non poterant non tanquam species *criminis laesae maiestatis* seuerissime vindicari. BRVNN. *cit. l. §. VIII.* Genus mortis, quod subire debebant, erat *lapidatio*, *Leu. XX, 27. Exod. XX, 17.* Similiter apud *Persas* omnium grauissimum supplicium obtinuit, ita vt reorum caput in amplo lapide impingerent, & rursus

rursus alio superinducto lapide, illud effringerent, referente PLVTARCHO *in Artaxerxe.*

§. LXI.

Secundum leges ROMANAS in censum magorum referuntur 1) omnes, qui artem *diuinatoriam* profitebantur, & Chaldæi, Mathematici, * Arioli, Aruspices vocabantur: GOTHOFR. *ad l. 4. C. Theod. de mal. & math.* 2) qui malis *venenis*, vel *incantamentis* nocebant. IDEM *ad l. 3. eod.* Cuiusmodi artes *odiosæ*, *nefariæ*, *Dardaniæ* passim vocantur, Romanisque admodum familiares erant. TVRNEBVS *lib. IX aduersar. cap. XVII.* Eoque *mala sacrificia*, de quibus MODESTINVS in *l. 13. ad l. Corn. de sicar.* agit, refero, quæ ad impetrandam vim, & potestatem incantationum, malis spiritibus fiebant. Illi fustibus cæsi, e ciuitate pellebantur, & si de *salute principis* interrogati, respondebant, *capitis* supplicium subire tenebantur. PAVL. *recept. sent. lib. V. tit. XXI.* Immo, ex *recentiorum* Imperatorum constitutionibus, omnes *simpliciter* capitis pœna afficiendi. *l. 3. 5. C. de mal. & math.* Hi vero ob malum carmen, vel excantationem frugum iam lege XII. Tab. (cuius meminit PLIN. *H. N. lib. XXX.* Romanos.

 cap. I.

cap. I. & lib. XXVIII. cap. II.) *parricidæ*, i. e. capitis pœnæ rei esse iussi, ex SCto vero pœna *legis Corneliæ* tenentur *cit. l. 13.* Vlterius progreditur PAVL. *lib. V. sent. tit. XXIII.* in hunc modum scribens: *Qui sacra impia, nocturnaue, vt quem obcantarent, defigerent, obligarent, fecerint, faciendaue curauerint, aut cruci suffiguntur, aut bestiis obiiciuntur*; quem locum de *humilioribus* capio, ob pœnæ qualitatem, cui respondent verba paulo post sequentia: *Ipsi magi viui exuruntur.* Nam & hoc supplicium cruce grauius, & *seruile* habitum fuit, docente FABRO *lib. II. semestr. cap. VII. in f.* Interim concremationem postea generaliter probauit, & per *feralem pestem* intellexit CONSTANTINVS *leg. 6. C. h.* docente RAEVARDO *lib. V. varior. c. III.* nisi magiam *innoxiam* essent professi, *l. 4. cod.* Sed de his infra *tit. de venef.*

* Mathesis non erat ars Romanis odiosa, nec mathematici qua tales puniendi; sed *impostores*, qui sub liberali mathematicorum nomine ineptias magicas adumbrare solebant.

§. LXII.

Quæ pœna iuris canonici.

Quid vero ad hæc CANONVM constitutiones? Id sane non dubium, his omnes diuinationis, vanitatisque magicæ species val-

valde esse odiosas. Neque tamen aliæ pœnæ quam *ecclesiastica* in illis sunt propositæ. *tot. tit. de sortil. causs. 25. qu. 1. 2. 3. 4 5.*

§. LXIII.

GERMANI nulli veterum Romanorum hac superstitione secundi esse voluerunt, sed tum in *recipiendis*, tum *effingendis* fabulis fuerunt paratissimi. Vtriusque magiæ non pauca prostant vestigia. Etenim *ariolorum* stellionatum *capitali* supplicio vindicandum voluit THEODORICVS *C. CVIII.* quod capitularia ad eum casum, quo de *salute* principis interrogati, responsa dederant, restrinxerunt apud BALVZ. *T. I. p. 1104.* alioquin sanctionem canonum recoxerunt *p. 220. 929. 961. 428.* Cetera maleficia per *ligamenta* solidi. LXII. *Lex Salic tit XXI. §. III.* per *tempestatum immissiones* & *nocturna sacrificia* flagellatione *lex Wisigoth. lib. XXVI. tit. II. l. 3.* vindicari voluit. Quid? quod vetus ex gentilismo *Saxonibus* hæsit persuasio, vetulas se in aues transformare, hominesque clam comedere posse, quam superstitionem valde redarguere *Capitulare de part. Sax. §. V.* & *Leges Langob. lib. I. tit. II. l. 9.* * Iure *recentiori* Saxonico pœna *ignis* maleficis imminet. *Landr. lib. XII. art. XIII.* Germanici.

* Eru-

* Erudite hanc traditionem explicat ECKARD *ad LL. Salic. tit. LXVI. §. II.* De aliis superstitionis magicæ reliquiis agit B. HEINECCIVS *Iur. Germ. T. II. L. II. §. CCLXXIII.*

§. LXIV.

Carolini.

Iure CAROLINO magia in NOXIAM & INNOXIAM diuiditur. *art. CIX.* Illa *ignis* supplicio coërcetur; * hæc vero pœna *arbitraria*, quorsum omne præstigiarum, & fascinandi genus pertinet, non sola *diuinandi* ars, ad quam verba *fin. h. a.* male restringit REMVS. Ita vero ius Carolinum differt a iure ciuili, quo nullis criminationibus implicanda remedia ad morbos depellendos, & auertendam frugum calamitatem adhibita, *l. 4. C. de mal. & math.* APVL. *I. apolog.* CLEMENS ALEXANDR. *L. V. Stromat.* quanquam LEO *N. 65.* postea & hæc sub pœna *gladii* prohibuerit.

* Intelligit imperator damnum magicorum verborum *susurro* illatum, non simplex *veneficium*, de quo *art.* CXXX. agitur, quod contra GOBLERVM notauit V. C. KRESS. *ad h. art.*

§. LXV.

Interpretes aliquando ad pœnam ignis.

INTERPRETES tamen vulgo *cit. art.* varie accipiunt, prouti casus, quos sibi fingunt, differunt. (*§.* XVII.) Enim vero ex

ex horum sententia *ignis* supplicium subeunt 1) qui *pactum* cum diabolo inierunt, non habita ratione, vtrum damnum dederint, nec ne? * pactum fuerit *solenne*, an *minus solenne? Pfalz. malefiz - ordnung tit. IX.* CARPZ. *quæst. XLIX. num. XV. XXIII.* THEOD. *cit. l. cap. VII. §. VI. num. XXXI.* BERL. *P. IV. concl. V. num. XLIX.* 2) qui nefandum *concubitum* cum cacodæmone exercuerunt. *arg. art. CXVI.* CARPZ. *cit. l. num. XLVIII.* STEPH. *ad art. CIX.* BERG. *El. crim. cap. II. m. III. §. f.* GOLDAST. *von confisc. derer hexen-güther, n. XXXV.*

* Hanc duritiem non agnoscunt COLER. *dec. CLXXX. n. VII.* & MAVRIT. *P. I. cons. Tubing. XI.* eamque ad *damnum* datum restringunt cum BERGERO *cit. l.* & GRASSO *in collat. I. R. cum R. I. sect. XVI.* Dissentientes vero ad concursum *blasphemiæ*, *hæreseos*, *idololatriæ*, ac *apostasiæ* prouocant; CARPZ. *cit. l. n. XXV.* THEOD. *cit. l. n.* XXX. quemadmodum concubitum nefandum ex analogia criminis *Sodomitici* viuicomburio puniendum volunt. BEYER. *ad art. CIX. pos. V.* Interim plerique reos demum faucibus compressis ad rogum condemnant, MAVRIT. *P. I. cons. Chilon. V. n. VII. cons. XXVI. n. VI.* BINSFELD *ad l. 5. C. de malef. & math.* quod approbat BAEYER. malefiz - *ordnung tit. VIII. art. IX.*

§. LXVI.

Capitis,

Contra 3) hos, qui artibus magicis vtuntur absque pacto, vel concubitu cum diabolo, si *damnum* dederint hominibus, vel iumentis, siue nefariis carminibus, diris imprecationibus, vel pharmacis præparatis, *gladio* puniri volunt, CARPZ. *quæst. L. num. V. XXV.* si non, *relegatione*, vel *fustigatione*: BERG. *El. crim. cit. l.* STRVV. *diss. crim. VII. §. XIV.* 4) qui cum diabolo *conuersantur*, arteque diabolica *diuinare* conantur cristallo, vitro polito, aqua, alioque modo, STRVV. *cit. l.* itidem *vltimo supplicio* afficiunt; CARPZ. *cit. l. num. XXXVII.* COLER. *P. I. dec. CLXXX. num. IX.* 5) *arbitraria* vero, & extraordinaria, qui *absque conuersatione* cum diabolo solum superstitiosis artibus, sigillis, cribro, ligaturis, maleficia, & fascinationes depellunt, præterita, vel futura manifestant, quales sunt sortiarii, *die seegensprecher*, *kluge frauen*, CARPZ. *cit. l. n. XLIX.* & *dec. CLXXXV.* BERG. *cit. l.* HARPR. *resp. XXVII. n. XLVII.* nec non 6) fœminæ amore iuuenum captæ, quos *capro* sibi aduehi curant; dum ne vectura ipsis sit *perniciosa*, quo casu *gladii* pœnam subeunt. CARPZ. & BERG. *cit. l.* COLER. *cit. l. num. XIV.* SANDE *dec. Fris. lib. V. tit IX. def. XIII.*

vel arbitrariam confugiunt.

§. LXVII.

§. LXVII.

Quemadmodum vero capitis pœna non nisi ob *dolum* malum in delictis locum habet: (§. XXII.) præterea hoc facinus potissimum ex *læsione* illata æstimandum est, (§. *praced.*) concludunt doctores, molliendam esse pœnam, 1) ob *ætatem* STRYK. *V. M. tit. ad l. Corn. de sic. §. XIX.* 2) *seductionem*, 3) *pœnitentiam*, CARPZ. *quæst. XLIX. num. LXXI.* 4) spontaneam *confessionem*, GOLDAST. *cit. l. p. 104.* 5) damnum *reparabile*, & *leue* datum, quorsum lepidus casus de pediculis immissis pertinet, quem ex THOMASIO allegat KRESS. *ad art. CIX. dissent.* CARPZ. *cit. l. num. XXIII.* denique 6) ob commodum alterius promotum, de quo præiudicium vide apud HEIGIUM *P. II. quæst. XXXIX. num. LXXIV.* Mitigantia.

§. LXVIII.

Eo processit quondam superstitiosa interpretum doctrina. Verum paullo aliter cordatiores ICti ac Theologi nostri temporis iudicare cœperunt. Enimuero pactum cum diabolo plerique in dubium vocarunt, THOMAS. *de crim. mag.* WAHRLIEB *von der nichtigkeit der hexerey*, & ob hoc neminem morte plectendum esse, defenderunt GOEDELMAN. *de mag. lib. III. cap.* XI. **Quomodo merito puniendi essent?**

PICHARD. *conf* CXII. MAVRIT. *cit. l. p.* 800. WIER. *de praestig. daemon. lib. III. & de lam. cap. VI. seq.* Concubitum aliasque cum cacodaemone conuersationes ad *phantasmata* referunt, (§. LIX. seq.) adeoque ob defectum *corporis delicti* de poena ambigunt. Proinde circa magos, & sortilegos vel simplex *maledictio* in Deum concurrit, quo casu vt *blasphemi* puniendi; vel *stellionatus* subest, extra ordinem coërcendus; vel simplex *superstitio*, censura ecclesiastica corrigenda; vel *melancholia*, ope medicorum, & ministrorum ecclesiae curanda; vel denique ars malis *venenis* nocendi, quae speciem *veneficii* conficit. Neque enim omnes operationes rerum *extraordinariae*, & quotidie haud obuiae statim ad magiam *diabolicam* referendae, quum plures dentur effectus rerum, in natura fundati, qui tamen, quomodo producantur, non *omnibus* aeque innotescunt, vt recte monent* FRÖLICH *ad C. C. C. cit. l. n. VI.* DEL RIO *disq. mag. L. II. quaest. V.* Itaque de iustitia poenarum allegatarum frustra quaeritur, quamdiu praeiudicialis quaestio, vtrum magia *daemoniaca* reuera subsit, euidenter fuerit probata.

* Egregium est testimonium CAMPANELLAE de *sensu rer. lib. IV. cap. VI. p.* 281. scribentis: *Quicquid sapientes faciunt imitando naturam,*

ram, aut ipsam adiuuando per artem non modo plebi ignotam, sed communitati hominum, opus magi um dicimus: at prius quam ars vulgetur, semper magia dicitur, quum vero palam fit, scientia vulgaris est. &c.

§. LXIX.

Quandoquidem vero hoc crimen tam *infaustum* non est, prouti vulgo describi solet, ac præterea in eo plures *illusiones* dæmonum, ipso fatente CARPZOVIO, cum sequacibus, intercedere solent, præterea sua natura *difficilis* probationis est, vt sine mora iudex decipi possit; non difficile est concludere, in eo perscrutando non tantum exemplo reliquorum criminum procedendum, verum adhuc *maiorem* præcautionem & diligentiorem inquisitionem adhibendam esse. AVTOR *caution. criminal. dub.* XXXVII. Inde vero falsa, & legibus, rectæque rationi contraria sunt, quæ interpretes vulgo in hoc crimine, tanquam *excepto*, adnotant, veluti 1) quod accusatores *inhabiles* hic admittantur: DEL RIO *cit. l. lib. V. sect. VI. p. 35.* 2) quod nullis indiciis concurrentibus hic procedi possit: BERL. *P. IV. concl. IV. num. XXXIII.* 3) testes *inhabiles* plene probent: PIGNATELL. *T. II. conf. CL. p. 91.* 4) omnis *defensio* hic præcludatur: OLDEK. *tit. I. caut. VI p. 68. Aut. caut. crim. dub. XVII.* 5) *æquiuocæ* iudicis inquirentis quæstiones permittantur:

Quomodo in hoc crimine procedendum sit.

DEL RIO *lib. V. sect. X.* BODIN. *dæmon. lib. IV. cap. I. seq.* 6) *suggestionibus* locus sit IDEM *l. c.* 7) nominatio socii criminis ad *condemnationem* sufficiat: IDEM *cit. l. lib. IV. cap. II. p. 576.* 8) confessio extraiudicialis reum cõndemnet. IDEM *cit. l. cap. IV.* BERL. *cit. l. num. LXVII. &c.*

CAP. V.

DE CRIMINE LAESAE MAIESTATIS AC PERDVELLIONIS.

§. LXX.

Connexio. QVæ hactenus relata sunt crimina, *diuinam* maiestatem lædunt. Sequitur, vt, quomodo maiestas *humana* floccipenditur, paulo diligentius expendamus.

§. LXXI.

Maiestas quid? Intelligo autem per MAIESTATEM, summum illud, & independens in quacunque ciuitate, seu republica imperium, quod in subditos exercetur, siue in vna persona, siue in certo *collegio*, siue in toto *populo* conspicuum sit. *Quicunque vero aduersus*

illud

illud dolo malo ausus quid fuerit, *crimen læsæ maiestatis* committere dicitur, *l. 1. §. 1. ff. ad h. l. Iul. mai.* quod inter omnes gentes pro grauissimo habitum fuit, vt singulorum populorum monumenta docent.

§. LXXII.

Crimen perduellionis & maiestatis quomodo differant.

Quum vero contra istud imperium, eumque, qui huic præest, varia ratione quis moliri quid possit, sequioribus Romanorum temporibus * distingui cœpit crimen PERDVELLIONIS, & LAESAE MAIESTATIS in specie sic dictum. Et sicuti illud committere dicuntur, *qui hostili animo aduersus principem, vel nexum ciuitatis, cui nomen dederunt, machinantur;* ita in hoc incidunt, *qui in eius contemtum, & contumeliam solum quid suscipiunt. l. 3. §. 3. l f ff. ad l. Iul. mai. §. 3. I. de publ. iudic.*

* Intelligo tempora subactæ reipublicæ Romanæ. Quamdiu enim *libera* erat, vniuersa ac singula maiestatis imminutæ crimina simili, eodemque nomine fuerunt notata, neque præsens distinctio cognita, id quod contra HENARDVM erudite docuerunt B. GVNDL. *ad L. mai. C. I. §. XXIII.* & V. C. EVERH. OTTO *ad §. 3. I. de publ. iud.*

§. LXXIII.

§. LXXIII.

Contra quem committatur perduellio.

Quum ergo perduellio aduersus principem, qui maiestatem gerit, vel rempublicam committatur; (§. LXXII.) sequitur, eiusdem reos esse censendos, 1) qui maligna consilia capiunt aduersus *Imperatorem*, CARPZ. *quaest. XLI. num. XLI.* 2) *Regem Romanorum*, IDEM *cit. l. num. XLVII.* 3) *Electores* imperii R. G. *vid. A. B. tit. XXIV. §. I. seq.* 4) *Principes* imperii, ILL. A LVDEWIG *ad A. B. p. 381.* quod frustra crimen maiestatis *analogum* vocat STRVVIVS *Ex. XLIX. §. XVIII.* cui satisfecit B. GVNDL. *cit. l. cap. II. §. XL.* vid. FRÖLICH. *P. II. p. 88.* 5) *Pontificem*, qua principem Italiae, CARPZ. *cit. l. num.* XXXIX. & ad *L. Reg.* XIII. *qu.* XVIII. 6) intimos reipublicae *administros*: *l. 5. C. ad l. Iul. mai.* FRÖL. *cit. l. p. 89.* contra non committi 7) contra *Augustam*, LIMN. *L. II. cap. XIV. n. XXIX.* BERG. *El. crim. p. 120.* nec 8) *nobiles*, landsassios, 9) principes *apanagiatos*, IDEM *cap. I.* licet summis regalibus inuestitos, 10) *immediatos* imperii, BERG. *cit. l. p. 121.* multo minus 11) contra *magistratus* subalternos; CARPZ. *cit. l. num. XVI.* proinde 12) hic vbique ad ipsam potestatem *summam*, non *titulorum* splendorem esse respiciendum. IDEM *num. XX.*

§. LXXIV.

Quemadmodum vero ſummum iſtud imperium reſpectum habet ad *ciues*, ab eo dependentes, (§. LXX.) & hiſce primario incumbit maieſtatem ſancte venerari; ratio reddi poteſt, cur huius criminis rei cenſendi ſunt 1) ſoli ſubditi: GIGAS *de crim. læſ. mai. lib. I. quæſt. LXVIII. Conſ. Argent. Vol. II. conſ. LXXI. n. XVII.* STRYK *de mand. ad delinq. S. II. n. XXVII.* ſexus ratione non habita, de LVDEWIG *ad A. B. p. 405.* adeoque etiam 2) integræ *ciuitates:* FRÖL. *cit. l. p. 91.* non autem 3) *aduenæ*, legati, vel exteri, aduerſus quos tanquam hoſtes proceditur: MATTHAEI *de crimin. L. XLVIII. tit. II. C. II. §. IX.* vel 4) *vaſalli*, qui *feloniæ* rei ſunt. STRVV. *cit. l. th. XIX.* VOET. *ad tit. l. Iul. maj. §. IV.* STRYK *cit. l.* In Saxonia tamen vaſalli propter *landſaſſiatum* in hoc crimen incidere poſſunt, vt teſtatur BERGER *cit. l. p. 121.* **A quibus committatur.**

§. LXXV.

Quumque abſque animo *hoſtili* committi nequeat perduellio, (§. LXXII.) apparet, accuſationem locum habere aduerſus illum, 1) qui ſcelcſtam factionem init de nece imperantium, eorumque conſiliariorum, modo animus ipſum principem offendendi, vel rempublicam turbandi, h. e. *hoſtilis*, ad- **Quando & quomodo committatur.**

 ſit,

sit, ILL. WERNH. *P. IX. C. LXI. l. 5. C. cit.* 2) qui hostes ciuitatis iuuant consilio, armis, MATTHAEI *cit. l. cap. III. num. III.* 3) qui secreta reipublicae, aut principis, dolo malo hostibus produnt: IDEM *cit. l. num. X.* 4) ad illos confugiunt, suosque deserunt, castraue iisdem *hostili animo* cedunt, *l. 1. 3. 4. 10. ff. h.* MATTH. *cit. l. num. XIII. XV.* WILDVOGEL *de transfugis*, 5) seditiones aduersus regimen, & *statum publicum** fouent: IDEM *cit. l. num. V.* FRÖL. *cit. l. p. 92. seq.* BRVNNEM. *de proc. inqu. cap. IX. num. XXVII.*

* Hanc circumstantiam necessario praerequiro, quia alias, siue seditio aduersus magistratum mota fuerit, siue in tumultum, seu turbam degenerauerit, pro gradu malitiae, & damni dati, poena locum habet, & sic a perduellione hoc facinus longe differat *l. 2 C. de sed. l. 38. §. autores de paen.* MATTH. *cit. l. art. CXXVII. C. C. C.* ibique KRESS. WILDVOGEL. *de tumultu.*

§. LXXVI.

Solus conatus, & scientia sufficit.

Ex eodem principio, & quia hoc crimen merito vbique pro grauissimo habitum fuit, (§. LXXI.) fluxit, extra ordinem 6) voluntatem hic pro *effectu* haberi, adeoque *conatum* sufficere: *cit. l. 5. A. B. cit. l. §. III.* ZIEGL. *de iur. mai. lib. I. c. II. §. LXVII.* praeterea 7) in hunc censum venire, qui istius-

huiusmodi factionis *conscii*, eam manifestare negligunt: *ibid.* 8) qui *satellites* egerunt: *A. B. cit. l. §. X.* ibique ILL. DE LVDEWIG, quos tamen sub CONSCIIS non præcise in *l 5. C. cit.* intelligi contra IACOBVM GOTHOFREDVM notat B. GVNDL. *cit. l. c III. §. VII. IX.* denique 9) qui pro huiusmodi reis *intercedunt. cit. l. 5. §. 2. A. B. cit. l. §. V.*

§. LXXVII.

Læsæ maiestatis crimen quomodo committatur?

Contra quemadmodum criminis *læsæ maiestatis* rei sunt, qui in summi imperantis *contemtum*, aut *contumeliam* quid agunt; (§. LXXII.) ita huc referendi, 1) qui improbo, petulantique dicto nomen principis lacessunt: *l. vn. C. si quis imp. maled.* 2) carmen famosum aduersus eum scribunt; 3) fines imperii, potestatisque sibi concreditæ excedunt: MATTH. *cit. l. num. XIIX.* 4) per genium principis peierant: CELEB. OTTO *de periur. in gen. princ. cap. III. §. IV.* 5) iura maiestatica proprio ausu vsurpant, veluti, qui confessum & conuictum e carcere dimmittunt *l. 4. b.* BARDILI *Ex. XXXII. num. XIV.* monetam suo iure cudunt, *l. 2. C. de fals. mon.* priuatos carceres habent, *l. vn. §. 2. C. de priu. carcer. inhib.* vectigalia noua imponunt. CARPZ. *pr. crim. qu. XLI. n. CXXIX.*

§. LXXVIII.

Late extensum quondam.

Latius tamen cancellos huius criminis extenderunt quondam Cæsares, *tyrannide* celebres, leuissimaque facta, quæ sæpius tantum contra *decorum*, & citra dolum suscepta, huc retulerunt. Enimvero venerationis, & maiestatis læsæ reos pronunciarunt, qui *statuas* ipsorum consecratas confringerent, lapidarent, vrinam iuxta eas emitterent, SVETON. *Tiber. cap. LVIII.* SPARTIAN. *in Carac. c. VII.* proprias statuas *altius*, quam Cæsaris collocarent, effigiem principis *nummo*, vel *annulo* impressam *lupanari*; vel *latrinæ* inferrent, matellam *annulo* ornati apprehenderent. SENEC. *de benef. lib. III. cap. XXVI.* *statuam*, imaginemque consecratam per æs & libram venderent, DIO CASS. *lib. LVII. tempora* incusarent, malis se annis natos esse pronunciarent, BVLENGER *lib. I. de imp. Rom. cap. XXXIV.* *purpura* vterentur, vel veste serica, *l. pen. C. de vest. holob. & aur.* ILL. DE LVDEW. *ad A. B. p. 363.* MATTH. *cit. l. num. XXII.*

§. LXXIX.

Pœna variarum gentium.

Quemadmodum vero omnibus gentibus maiestas, ac summum imperium sacrosanctum fuit; non demiranda sunt varia hinc inde ad vindicandum hoc crimen constі-

constituta supplicia Saltim *Persae*, ac *Macedones* capitis supplicio vsi sunt, adeo, vt propinquos reorum necarent, CVRT. *lib. VI. cap. XI.* & silentium *capitaliter* punirent. IDEM *lib. VI. cap. VIII.* Id quod etiam de *Spartanis*, & *Atheniensibus* probant B. GVNDL. *cit. l. cap. III. §. III. seq.* & *celeb.* OTTO *ad §. III. I de publ. iud.* In *Iudaeorum* *θεοκρατίᾳ* maiestatis crimen comittebant, qui Deum blasphemauerant.

§. LXXX.

Inter ROMANOS, quamdiu respublica libera erat, saltim ante tempora Ciceronis perduelles virgis ad necem caedebantur, ceruice reorum furcae inserta. *Tullius* vero se crucem de campo sustulisse gloriatur *pro Rabirio.* Postea *Iul. Caesar* capitale supplicium abolere coepit, substituta *aquae & ignis* interdictione. IVL. PAVL. *recept. sent. L. V. tit. XXIX. §. I. Imperatores*, prouti mites, vel crudeles fuerunt, varia suppliciorum genera confinxerunt; donec tandem omnium *acerbissima* constitutio ARCADII & HONORII in *l. 5. C. ad l. Iul. mai.* prodiret, de qua notabilia quaedam differit RADVLPH. FORNERIVS *Rer. quot. lib. III. cap. XVII.* Seriem temporum, & variarum poenarum fata ex antiquitatibus optime illustrauit B. GVNDL. *cit. l. cap. I.*

Romanorum sub republica libera.

§. LXXXI.

Sub Arcadio & Honorio.

Hac famosa, ac durissima lege constitutum, 1) vt *perduellionis* rei, eiusque conscii *gladio*, alione vltimo supplicio perirent: 2) bona eorum omnia *fisco* cederent: 3) memoria post *mortem* damnaretur: *l. 6. 8. eod.* denique 4) liberis ex delicto paterno perpetua inhæreret *infamia*: iique 5) excluderentur a materna, & auita *hereditate*, nec ex testamentis *extraneorum* quicquam caperent, solaque *legitima* filiabus ex *materna* hereditate concederetur. Contra ex simplici *læsæ maiestatis* crimine pro modo delicti, & circumstantiis relegationem, deportationem, vel pro re nata, gladium vltorem constituerunt Romani; *l. 24. 40. de pœn.* vt tamen pœnam ad liberos non porrigerent.

Pœna læsæ maiestatis simplicis.

§. LXXXII.

Dispositio iuris canonici.

Eandem Arcadii constitutionem decreto suo infarsit, & de verbo ad verbum descripsit GRATIANVS *c. 6. quæst. 1. c. 22. c. 9. de pœnit. dist. 1.* Qua ex ratione id factum fuerit, acute coniecit B. GVNDL. *C. II. §. XXVI. in not.* Postea BONIFACIVS VIII. eandem legem ad Cardinales quoque traxit, *c. felicis de pœn. in 6.*

§. LXXXIII.

§. LXXXIII.

Non mitiores fuere in proditores GERMANI, qui quondam, vel TACITO teste *de M. G. C. XI.* eos ex *arboribus* suspendebant, quemadmodum & sub regibus *Merovingicis* læsæ maiestatis rei vltimum supplicium subierunt. GREGOR. TVRONENS. *L. X. cap. XIX.* GVNDL. *C. II. §. VI.* Cum hoc supplicio coniunxerunt *confiscationem* bonorum, leges, *Alemannica cap. XXIV. & XXV. Ripuaria c. LXIX. Saxonica tit. III. §. I. capit. de part. Sax. X. Edictum Theodor. regis §. CXIII. p. 256. edit. Lindebrog. Langobardica L. I. tit. I. §. I. tit. XVII. l. XI. Const. Sicul. Frider. I. tit. LIV. p. 731* Accessit postea ad maiorem maculam reis inurendam, vt ante supplicium capitale, *canem*, vel *sellam* portarent proditores, ac perduelles. *Aurea Bulla tit. XXIV.* constitutionem Arcadii similiter ad verbum vsque retulit, & durissimam pœnam in conscios, ac liberos perduellium repetiit, quam docte illustrauit Ill. de LVDEWIG *in comment. ad A. B. cit. l.* Denique *Spec. Sueu. cap. CXCVIII.* pœnam viui defossionis contra hos, qui armati aduersus imperatorem incedunt, decreuit. Supplicia Germanorum.

§. LXXXIV.

§. LXXXIV.

Variorum in Germania populorum.

Capitale supplicium cum confiscatione bonorum coniunctum retinuerunt *Sueci*, vt testatur STIERNHOEK *de iur. Succ. C. III. p. 338.* Idemque de *Danis* probant leges CHRISTIANI V. adeo vt conscios, quantumuis delinquentibus nec consiliatores, nec adiutores fuerint, *bonis*, vel *morte* puniuerint *L. VI. cap. IV. leg. XIV.* * In *Anglia* durum supplicii genus hodieque obtinet. Enimuero spiritus perduellium laqueo praecluduntur, quo facto, carnifex gladio praecordia pectoris aperit, viscera exscindit, & in conspectu rei in ignem coniicit, corpusque in quatuor partes secat; THVLDEN. *hist. Europ. LIII. p. 152. l. IX. p. 256.* SCHMIDT. *de republ. Angl. II. cap. XXVIII.* COVELL. *inst. Angl. Lib. IV. tit. XVIII. §. VIII.* conscios vero poena extraordinaria afficiunt, COVELL. *cit. l. sect. XXXVII.* mitiores hac in parte *Gallis*, quos FRANCISCVM THVANVM ob silentium ad mortem condemnasse, refert GRAMMOND. *Hist. Gall. L. XVI.*

* Idem fere supplicium alibi in Germania ob caedem Abbatis a monacho commissam inflictum fuisse, notat *Chron. Lucens.* apud LEIBNIZ. *rer. Brunsw. T. III. p. 697.* Horrendum vero ac funestum poenae genus sub CANVTO M. *perduellibus* applicari solitum, refert ILL. DE LVDEWIG *ad A. B. p. 358.*

§. LXXXV.

§. LXXXV.

Noſtris temporibus perduellibus imminet 1) *ſectio* in quatuor partes, * vel aliud pro re nata *mortis* genus, vt tamen reus aliquando *forcipibus* candentibus vſtulari, vel *trahæ* alligatus, ad locum ſupplicii raptari poſſit: *art. CXXIV. C. C. C. Stat. Hamb. P. IV. tit. III. Diſſectionis* recentiſſimum exemplum exhibent acta *Grumbachiana*, de quibus vid. MÜLLER *Annal. Sax. pag.* 149. *Gladii* pœnam expertos fuiſſe Comites *Serinum*, *Nadaſtium* ex formulis ſententiæ diſcimus, quas propoſuit LVNIG *Cod. dipl. T. I. p. 1772.* 2) confiſcatio omnium bonorum propter *art. CCXVIII. C. C. C. A. B. cit. l.* BERG. *El. crim. pag. 120.* CARPZ. *qu. XLI. n. XCIX.* 3) *infamia* perpetua, ad liberos ** quoque tranſiens: *A. B. cit. §. IV.* 4) excluſio ab omni *ſucceſſione*, ſive *teſtata*, ſive *inteſtata*: *ibid. §. VI.* 5) *memoriæ* poſt mortem damnatio, vt nomen cum omni nobilitate in perpetuum deleatur. DIAR. *Europ. cent. XXIII. pag. 33.* arma ac inſignia deſtruantur, domusque diruatur. DE LVDEWIG. *cit. l. p. 420.* CARPZ. *cit. l. n. XX.* GRASS. *collat. Rec. Imp. cum iur. R. ſect. XV. §. II.* Hoc funeſtum ſupplicium tamen cum acceſſoriis cordatiores hodie nec ad ſolam *ſcientiam*, nec ad necem

Pœnæ hodiernæ.

contra *ministros* meditatam extendunt, sola capitis pœna contenti, accedente quandoque aliqua exasperatione, CARPZ. *n. XCVI.* DE LVDEWIG *pag.* 413. LYNK. *resp. CXXXVII. n. XXV.*

* Non nouum genus supplicii, sed temporibus *Tullii Hostilii* iam cognitum, vid. LANGLAEVS *in otio semestr. lib. X. cap. IV.* cui fere congruit sectio per serram applicata sub VALENTE proditoribus. SOCRAT. *L. IV. hist. eccles. cap. V.*

** Durities pœnæ non permittit, vt hanc dispositionem vltra liberos *primi* gradus extendamus, aut ad *adoptiuos* adplicemus. HÜB. *tit. ad leg. Iul. mai.* §. *VII.* FRÖL. *pag.* 94. De vsu alioquin huius pœnæ nemini dubium subnasci poterit, qui vel leui brachio tempora, quibus LEOPOLDVS fasces in imperio tenuit, degustavit, LEYS. *sp. DLXVIII. n.* XX. consequenter testimonium ANT. MATTHAEI *de crim. L. XLVIII. tit. II. cap. III. n. XI.* quasi pleræque nationes christianæ, nominatim *Germani*, liberis perduellium illæsum statum reliquerint, fidem non meretur.

§. LXXXVI.

Quando bona hodie confiscationi sint obnoxia.

Ipsa confiscatio, cuius mentio hactenus facta, non a tempore delicti commissi, sed *sententiæ* latæ effectum habet, nec aliud ex *l.* 5. *C. h.* colligitur, vt docet MATTHAEI *de crim. L. XLVIII. tit. II. cap. III. n. XXI.*

Com-

Comprehendit in imperio omnia bona *allodialia*, *cit. l.* & *feudalia*, DE LVDEWIG *ad A. B. pag. 390.* quæ, vtrum olim fisco *regio*, perduellione aduersus *imperatorem* commissa, an territoriorum *dominis* cesserint, dubium quidem, in horum gratiam autem lis decisa *art. XXIII, capit. Leopold* HERT. *de superior. territ. §. XLII.* Illud tamen interest hodie, quod in perduellione contra *Imperatorem & Electores*, bona per *totum* imperium, in reliquos, *ordines* vero commissa, in *horum* territoriis tantum publicentur. Vid. BERG. *El. crim. pag. 120.* DN. PARENS *ff. tit. ad l. Iul. mai. §. VII.* Quæ bona a confiscatione sint exemta, docet FRÖLICH. *P. II. pag. 94.*

§. LXXXVII.

Quo grauius, ac tetrius hocce crimen habitum vbique fuit, eo facilius euenire potuit, vt tot *singularia*, aliis delictis non propria, eidem adscriberent leges. Huc refero: 1) quod omnes *accusare* prohibiti hic admittantur: *l. 7. pr. §. 1. l. 8. ff. h. l.* 2) quod testes alioquin *inhabiles* non reprobentur: *l. 1. §. 1. C. h. t.* MATTH. *cit. l. cap. IV. n. V.* 3) *absens* damnari: HERALD. *rer. iur. L. I. cap. X. n. IV.* 4) *mortuus* accusari possit: *l. 6. 7. C. h. A. B.* Singularia in hoc crimine.

§. XII. 5) nulla *adpellatio*, *l. 6. §. 9. de iniust. rupt. & irrit. fact. test. l. 26. C. quor. appel.* nulla *defensio* damnatis conceditur: *l. 5. §. 2. C. eod.* quod tamen in dubium vocant MATTHAEI *cit. l. c. III. n. XIX.* HERT. *resp.* CCCCXXXIV. *inf.* BARDILI *Ex. theor. pract.* XXXIV. *concl. III.* 6) sine figura *iudicii* hic procedatur: *const. Henrici VI. quomod. in crim. laes. mai. proc.* quod caput ad casum, vbi periculum in *mora*, restringit GVNDL. *cit. l. c. II. §. VI.* 7) *praescriptioni* non subiaceat crimen, *torturam* sine indiciis admittat: FRÖL. *pag. 95.* & similia, quae tamen nec in legibus, nec ratione iuris fundata esse, docent MATTHAEI *cit. c. IV.* BEYER *ff. h. t. §. XVIII. seq.*

§. LXXXVIII.

Poena laesae maiestatis hodierna. Quemadmodum vero supra crimen laesae maiestatis a perduellione distinximus; (§. LXXVII.) ita quoque poenarum genera hic non commiscenda. Romani quidem lubricum linguae capite aliquando puniuerunt: FREHER. *parerg. L. II. cap. IX.* quae quoque est sententia iuris *Sueuici*, vt ex RAGVALDO docet ILL. DE LVDEWIG *ad A. B. pag. 359.* Contra hodierni mores in poena extraordinaria plerumque subsistunt. CARPZ. *qu.* XLI. *n.* CIX. HEIG. *P. II. qu.* XXXI. *n.* *LII.*

LII. seq. LYNK. *ref. CXXXVII n.* XIV. FRÖL. *pag. 97.* conf. *l. vn. C. si quis imp. maled.* in quam, vide fis, quæ meditatus est FREHERVS *parerg. L. II. cap. IX. in Thes. Iur. Rom. T. I.* Interim negandum non est, aliquando ob *famosum libellum* in principem confectum, *capitale* supplicium locum habere. CARPZ. *qu. XLI. n.* CXX. HEIG. *d. II. qu.* XXXI. Alias nulla hic in mortuum accusatio, nulla bonorum confiscatio locum habet, nec liberis ex delicto paterno macula inhæret. *l. f. in f. h.* LAVT. *coll. pract. h. l.* §. XXXII.

CAP. VI.

DE INIVRIA ET FAMOSO LIBELLO.

§. LXXXIX.

INIVRIA quidem ad *delicta priuata* ordinarie refertur, *criminis* speciem tamen induit, cum ea propter *criminaliter* agitur, quod fit, si fuerit atrox, §. 10. *I. de iniur.* Est autem INIVRIA *quæuis contumelia dolo malo contra ius illata*, quæ, cum inferri possit verbis, vel factis, oritur distinctio inde inter iniuriam VERBALEM, Iniuria quid, & quotuplex.

ac REALEM; quumque verba iterum scriptis comprehendi, vel ore proferri soleant, noua diuisio inde promanat, inter iniuriam ORE nuncupatam, & SCRIPTAM.

§. XC.

Quinam iniuriam committant.

Quum ergo contumelia *dolo malo* inferri debeat; (§. LXXXIX.) sua sponte sequitur, iniuriarum non reos esse, 1) qui *doli* non sunt capaces: *l. 3. §. 1. de iniur.* 2) qui ad sui *defensionem* obiiciunt alteri, quæ ad ipsius iniuriam pertinent: CARPZ. *P. IV. cap. XLII. def. VII.* 3) qui animo *emendandi*, *iocandi*, ac *corrigendi* aliquid faciunt, *l. 15. §. 38. eod.* dum ne modum excedant: LEYSER *ad ff. sp. DXLVIII.* 4) qui secundum regulas *artis* iniuriosa diuinant, quorsum casus de *astrologo* referendus: *l. 15. §. 13. eod.* contra iniuriam committere, 5) qui animo *directo*, vel *indirecto*, alterius existimationi quid detrahunt, & tale factum suscipiunt, quod alterum apud honestos grauat: *l. 15. §. 22. 23. eod.* 6) qui, licet sub *conditione*, verba iniuriosa proferunt: CARPZ. *dec. XXXV.* 7) qui, etiam *vera*, ad alterius contemtum, narrant, scribunt, pingunt: *l. 5. C. h.* 8) qui *gestibus* ad alterius inuidiam compositis vtuntur: *l. 9. pr. ff. eod.* 9) qui iniuriis *protestationem* adiungant: STRYK. *V. M. §. XV.*

XV. CARPZ. *resp. LXII.* BERL. *concl. LIX. num. XLVIII.* 10) qui *plagis*, aliisque *factis* iniuriosis alterum lædunt, dummodo de animo iniuriandi constet, qui ante omnia docendus est. STRYK. *V. M. tit. de iniur. §. VI.*

§. XCI.

In quos commitatur.

Ex eodem fundamento sequitur, 11) iniuria affici posse *infantem*, *absentem*, *l. 3. §. 1. 2. de iniur.* omnesque, siue *immediate*, siue *mediate* per alios, *l. 18. §. 5. eod.* siue nominati, siue alias ita circumscripti fuerint, vt, quem concernat iniuria, protinus diuinari possit, ILL. LEYS. *sp. DXLVI.* non facile 12) *volentes*, quum quilibet iuri suo renunciare possit. *l. 1. §. 5. h. t.*

§. XCII.

Famosus libellus.

Quamquam vero quis per scripturam iniuriose proscindi possit; (§. LXXXIX.) in specie tamen illa iniuria scripta FAMOSI LIBELLI nomine venit, qua alicui quid ad *ipsius infamiam* obiicitur; DN. PARENS *T. II. P. II. cons. MLXXXVIII.* reliqua scripta iniuriosa vero, imprimis, quibus *defectus naturalis* ad alterius contumeliam obmouetur, *stricte* ad iniuriam *scriptam* pertinent. *art. CX. C. C. C.* REIG. *P. II. qu. XXXI. num. XV.* THEODOR. *cap. XI. aph. XVI. num. XXV.*

§. XCIII.

Quando, & a quibus hoc crimen committatur.

Inde vero consequitur, 1) perinde esse, vtrum autor famosi libelli *nomen* suum subscripserit, nec ne? THEODOR. *cap. II. aph. XVI. num. XXVIII.* HAHN. *ad Wes. ad ff. de iniur. num. XIX.* etsi plerique dissentiant ob *articulum CX. C. C. C.* vid. KRESS. *ad eund. art.* FROMMAN. *de subscript. cap. VI. §. VIII.* correctum tamen *R. I. de anno MDLXXVII. tit. von buchdruckern und schmaeh-schrifften*; vel 2) vtrum nomen eius, in *quem* ille confectus, expressus, an is sub certa *qualitate* circumscriptus? HEIG. *qu. XXXI. num. XXXII.* 3) crimen obiectum *verum* sit, nec ne? *art. CX. C. C. C.* 4) *capitale*, an non capitale, dum modo *famam* valde sugillet, quorsum etiam *stuprum* hodie refero, quanquam hoc casu, & prioribus sub n. 2. & 3. relatis, merito poena leuior adplicetur. Neque 5) absque fundamento *picturam* ad infamiam alterius confectam huc referunt BERLICH. *P. V. concl. LI.* B. BRVNQVEL. *de pictur. famos.* *

* Vnde etiam carmen malum in meretricem confectum, famosus libellus est, leuiori poena licet coërcendus. BERLICH. *P. V. concl. LXVII. num. LXI.*

§ XCVI.

§. XCIV.

De iure HEBRAEORVM iniuriis verbalibus certa pœna vix definita, quamuis pœnæ grauitatem, si atrox erat, inde colligere possimus, quod de illa in summo Iudæorum tribunali agi debuerit. *Matth. V. v. 22. seq.* Parentibus illata grauiter coercebatur, *lapidatione*, quum ipsis male dixissent, *Lev. XX, 9. combustione*, quoties eosdem pulsassent liberi. *Exod. XXI, 15.* *Realis* vero diuersimode æstimabatur, *Exod. XXI, 18. seq. 22.* & mutilatione subsecuta, talioni locus erat. *Lev. XXIV, 19. seq.* Nec leges GERMANIAE clariores, ac distinctiores, in quibus saltim compositionis pecuniariæ mentio iniicitur, vid. LL. *Sal. tit. XXXIII. Anglior. tit. XII. Burgund. tit. XXXIII. Baiuar. tit. I. cap. VI. II. IX. X. tit. VII. cap. III. IV. V.* * exilii, infamiæ, & ictus fustium vero, quoties quis *famosum libellum* diuulgauerat. *cap. LVII. §. CXLII. CCLVIII.* &c. In LL. *Saxonicis* vero vulnera iniuria inflicta sollicite distincta sunt tit. I. & recentioribus consuetudinibus Saxonicis ab inuicem vbique separantur *fleisch kæmpfer - beinschrotige wunden, lahmde* Spec Sax. *L. I. art. LXVIII. lib II. art. XVI. Weichb art. LXXIX.* CARPZ. *qu. XCIX.* CHILT. *Ex. XLIX. §. XXIX.*

Pœna Hebræorum. ac Germanorum.

[f] Reperiuntur in hac lege varia conuitia, in specie *mulieribus* opponi solita, veluti HORGRIFT, HIMILZORVN, WVLTWORF, vel WALAWORF, in quorum notione enodanda aliorum diligentiam superauit ILL. HEINECCIVS *Iur. Germ. T. II. lib. II. §. CVIII.*

§. XCV.

Romanorum.

Ex iure LATIALI iniuria, quia delictum priuatum erat, *ciuili* actioni componebatur, extra ordinem, præcipue si *grauior* erat, criminali persecutione *l. f. de del. priu. §. 10. I. de iniur. l. 20. in f. de accus.* DVAR. *I. disp. XXXVII.* quanquam in *realem* decemuiri iam talionem, aut pecuniariam pœnam decreuerint. GELL. *N. A. L. XX. cap. I.* In *famosum libellum* iidem decemuiri *capitale* supplicium constituerunt, vt fustibus ad necem cederentur, qui malis carminibus alienam famam lacerassent. ARNOB. *adu. gent. IV.* GRAVINA *de orig. iur. pag. 216.* quæ pœna paullulum intermissa, & in extraordinariam conuersa, PAVL. *recept. sent. L. V. tit. IV. §. XVI.* postliminio restituta, *l. 6. ff. de iniur.* & *l. vn. C. de famos. libell.* ad eum quoque extensa, qui libellum famosum *inuenerit*, nec *occultauerit*, sed vim eius manifestauerit. Cur vero HARPRECHT *ad §. I. de iniur. num. CLXXII.* hanc legem de pœna capitis

capiti *ciuilis* accipiat; BOCERVS autem *de fam. libell. cap. V. num. XIII.* ad casum, si crimen *capitale* fuerit in istiusmodi carmine obiectum, restringat, assequi non possum, quamquam cum hoc sentiat MATTHAEI *de crim. pag. 164.*

§. XCVI.

Nec minus in iure CANONICO confe- Iuris canonici.
ctores famosi libelli pœnis subiiciuntur, quæ tamen vltra depositionem, verbera, excommunicationemque se non extendunt. *cap. 1. 2. c. 5. qu. 1.*

§. XCVII.

Sed iure HODIERNO *iniuriæ* extra ordi- Hodierni.
nem relegatione, vel carcere pro variis circumstantiis coërcentur, BERGER. *El. crim. pag. 89.* ILL. WERNH. *P. VI. obs. DCLXXXVI.* BERG. *resp. CLXXIX.* In *libelli famosi* vero confectorem, ac propalatorem *ius Carolinum* pœnam *talionis* constituit, adiuncta *infamiæ* macula, *art. CX.* Talionem tamen *praxis* fere ignorat, adeo, vt ne quidem ad *capitalem* pœnam confugiat, sed ad summum in fustium ictu subsistat; CARPZ *qu. XCVIII. num LX.* BEYER *ad cit. art. pos VI.* STRYK. *V. M. tit. de iniur. §. XLIII.* alias in determinanda pœna extraordinaria ad *effectum,*

& qualitatem *personæ* læsæ respiciat. KRESS. *ad cit. art.* §. *VI. Conf.* CONS. HALLENS. *T. I. conf. XI.* Ex *R. I. de anno MDXXX.* §. *und nachdem*, *de anno MDXL.* §. *ferner haben. Ord. polit. de anno MDLXXVII. von buchdruckern*: præterea *typographi* sine censura mala carmina imprimentes priuilegium suum amittunt, & *arbitraria* pœna coërcentur, nec non *bibliopolæ*, quos tamen *ignorantia*, & *permutationis* titulus facile excusat. BEYER. *pos. X. ad cit. art.* COLER. *dec. CLIV. num. VI. seq.* De *inuentoribus* quidem *cit. art.* non agit, docente CLASENIO *pag. 419.* nec tamen, si carmen propalauerint, pœnam effugiunt. Quumque ergo hæc vbique arbitraria per se sit, de *mitigantibus* agere supersedeo, in quibus recensendis plenus est CLASEN. *cit. l.* & LAVT. *coll. pract. tit. de iniur.* §. *LXX.*

CAP. VII.

DE VI PVBLICA AC PRIVATA.

§. XCVIII.

Vis est vel publica, vel privata.

SEquitur, vt de VI agamus, de qua quondam actum *tribus* legibus, vna *Plautia*, & duabus *Iuliis.* SIGON. *L.*

M.

II. de iud. c f. Eſt vis vel PVBLICA, vel PRIVATA. Illa conſtituit *crimen publicum, quo dolo malo ſecuritas publica per atrociorem violentiam iniuſtam læditur.* Supponit itaque quamlibet *atrociorem* vim, ſiue a perſona publica, ſiue perſonæ publicæ, ſiue ſine, ſiue cum armis commiſſam. *l 7. 5. 10. pr. l. 3. § 8. ad l. Iul. de vi publ.**

* Arma præciſe non deſiderantur, vt iam notauit BACHOV. ad *Treutl. vol. II. diſſ. XXXII. th. IV. lit. a.* qualia magis ad vim *expulſiuam*, quam *compulſiuam*, vel *allatiuam* requiruntur, *l. 29. ad l. Iul. de adult. cit. l. 7. § f.* quicquid dicat SCHILT. *Ex.* XLIX. §. CIX. Aliter CVIACIVS, cumque eo MATTHAEI *cit. l. tit IV. cap. I. num. II.* vim *publicam* a *priuata* diſtinguunt, exiſtimantes, illam *olim* a perſona *publica*, quæ cum imperio, & poteſtate erat, commiſſam fuiſſe; iure *nouo* autem ex *armis* determinari cœpiſſe. Sed vid. IACOB. GOTHOFR. *ad l. 152. de R. I.* Longe minus ROBERTO *I. ſent.* XXI. ſubſcribendum, qui vim præmeditatam, publicam, *citra deliberationem* vero illatam, priuatam dici aſſerit.

§. XCIX.

Quia vero ſecuritas publica varia ratione turbari poteſt, non poſſunt non plures ſpecies promanare. Nimirum omnis violentia a perſona *publica*, vel perſonæ *publicæ*, vel in *loco* publico illata, huc referenda; (Quinam vim publicam committant.)

renda; adeoque in hoc crimen incidunt 1) *magistratus* iure suo abutentes: *l. 7. ff. h.* STRYK *de fact. ind. de fact.* 2) qui personis publicis, dum publicam exercent *potestatem*, vel *functionem*, manus iniiciunt, quorsum violatores *legatorum*, vel *excubiarum* pertinent: HAHN. *ad Wesenb. h. t. num. III.* FRÖLICH. *de iur. excub.* 3) qui *sacra* turbant: WILDVOGEL de *tumult.* §. *XXXVIII.* 4) qui in aliis locis *publicis*, ac specialiter *privilegiatis* aliquem percutiunt, vel alias lædunt: STRYK. *de sanct. resident*, quales rumpere dicuntur *den burgfrieden*: BESOLD. *voce: burg-fried.* CARPZ. *qu. XL. XXX.* 5) qui ædes priuatorum *inuadunt*, eosque de possessione deiiciunt: *l. 5. ff. h.* IDEM *cit. l. num. X.* BEYER *de violat. pac. domest.* 6) qui *rapiunt* ex incendio: *l. 3. §. 2. eod.* 7) stuprum *violentum* personæ honestæ inferunt: *l. 3. §. 4. h.* 8) eam per vim *raptu* abducunt: *l. 5 §. 2. h. l. vn. C. de rapt. virgin.* 9) *vias, angiporta*, aliaque *loca* oppidorum occupant, ac obsident: CARPZ. *cit. l. num. XXXVI.* 10) armata manu pacem *publicam* turbant, furta *violenta* committunt, *apparitoribus* resistunt, carceres effringunt, reosque e *vinculis* liberant, & quæ sunt similia. KRESS. *ad art.* CLXXX.

§. C.

§. C.

Quia porro *dolus* malus, hoc est, intentio lædendi, & sic vis *iniusta* adesse debet; (§. XCVIII.) ratio reddi potest, cur huc non pertineat vis, quæ 1) in *bello* infertur, aut 2) a *magistratu*, iussum rite exequente: *l. 3. §. 1. quod met. caus.* aut 3) a *patre*, *marito*, adultero, vel a propinquis, raptori in flagranti crimine reperto, *l. vn. C. de rapt. virgin.* denique 4) *defensionis* caussa illata. (§. CCIV. Sect. I.) Qui non committant.

§. CI.

Sicuti vero hoc crimen nomen generale habet, quod plures species continet; (§. XCIX.) adparet, *generalem*, ac definitam pœnam a legibus gentium frustra expectari. Licet itaque Iudæi, aliæque gentes, omnes violentiæ species valde abominauerint; tamen hoc crimen speciali, ac separato nomine, sicut Romani, non determinarunt, nec a reliquis criminibus distincte separarunt. Omnibus gentibus vis odiosa.

§. CII.

ROMANI econtra eius cancellos certis legibus circumscripserunt, pœnasque varias statuerunt. *Lex Iulia* aquæ & ignis interdictionem definiuit, in cuius locum Ius Romanorum.

surro-

surrogata *deportatio*, *§. 8. I. de publ. iud. l. 2. § 1. de pæn.* coniuncta cum bonorum publicatione; aliquando & *vltimum* supplicium adhibuerunt Romani, si rei vel *humiliores* fuerant, vel vis *atrocior* adhibita. *l. 11. ff. l. 6 C. h.* PAVL. *recept. sent. L. V. tit. XXVI. in pr.*

§. CIII.

Germanorum.

Eadem vis GERMANIS quoque exitiosa, quamquam pro more solum *pecuniariam* pœnam in eos constituerunt, qui vim fecerant. *conf. Lex Sal. tit. XVI. Sax. tit. V. Burgund. tit. XXV. XXVII. Baiuar. tit. X.* Valde eandem reprobauit ius can. *tit. de treuga & pace*, ius feudale *const. Frider. I. de pace tenenda 2 feud. 53.* Aurea Bulla *tit. XVII.* aliæque imperii constitutiones, quas recenset SCHILT. *Ex.* XLIX. §. CVI. *seq.* & PFEFFING. *ad Vitrar. lib. I. tit.* XI. §. XV. *num.* XXIV. *pag. 278.* nec non peculiares populorum Germaniæ leges, vt vel *tit. VIII. legum Suecicarum* docet, manus amputationem, vel capitis supplicium pacis domesticæ, & publicæ violatoribus pro re nata irrogantes. GERDES. & BEYER. *de pac. domest.* IO. HEINECCIVS *Iur. Germ. T. II. lib. II. tit.* XXV.

§. CIV.

§. CIV.

Ea in re & mores HODIERNI conueniunt, quod pœna pro qualitate violentiæ, & damni illati, quatenus delictum, nec in fractam pacem publicam, nec aliud *nominatum* crimen incidit, sit *arbitraria*, CARPZ. *cit. l. num. VII.* COLER. *P. I. dec. CLV. num. XVI.* quæ tamen ob vim atrociorem ad *vltimum* supplicium crescere potest. ANT. MATTH. *lib. XLVIII. tit. IV. cap. IV. num. III.* VOET. *ad h. t. §. III.* Hoc apud *Tyrolenses* iis imprimis infligi solet, qui vigiles, publica auctoritate constitutos, violenter dolo malo inuadunt, & opprimunt, vt testatur FRÖL. *P. II. lib. I. tit. X. num. VII.* Iuris hodierni.

§. CV.

Quum vis priuata publicæ opponatur, (§. XCVIII.) omnes reliquæ violentiæ leuioris species, quibus quies, ac publica tranquillitas non adeo læditur, sub ea comprehenduntur, de quibus exempla referuntur in *l. 1. 2. ff. l. 1. 3. 4. 5. C. ad l. Iul. de vi priv.* Pœna ex LL. *ciuilibus* erat publicatio tertiæ partis bonorum, annexa infamia. *l. 1. f. ff. h. l.* *Moribus* hodiernis vbique *arbitrariæ* coërcitioni subiacet. CARPZ. *cit. l. num. VII.* VOET. *ad ff. h. t. §. III.* & sic a vi publica parum differt. Pœna vis priuatæ.

CAP. VIII.

DE CRIMINE FRACTAE PACIS PVBLICAE.

§. CVI.

Crimen fractae pacis est species vis publicae.

QVanquam *fractio pacis publicae*, & *obsessio viarum* ad vim *publicam* pertineant; (§. XCIX. 9. 10.) iure Germanico tamen specialia crimina constituunt, quemadmodum *raptus* & *stuprum violentum* iam apud Romanos in separatum nomen abierunt, & a vi publica distincta fuerunt.

§. CVII.

Definitio.

Est autem FRACTIO PACIS IMPERII PVBLICAE *crimen publicum, quo quis coadunatis hominibus sibi haud subiectos in imperio R. G. iniuste aggreditur, vel opprimit, pacemque tot constitutionibus imperii reductam, factis in aliud crimen nominatum non incidentibus, temerarie turbat.* Pax autem imperii est vel *profana*, *der land-frieden*, vel *religiosa*, *der religions-frieden.* R. I. de anno *MDLV.* §. *XIV.* & de anno *MDXCI.* §. *XCV.* Vtraque totum imperium eiusque membra obligat,

obligat. SCHWED. *iur. publ. part. gen. cap. III. §. IX.* *

* Quemadmodum natales pacis profanæ *perpetua*, contra *diffidationes* promulgatæ, a temporibus MAXIMILIANI I. petendi sunt ob *constitutionem in comitiis Wormat. MCCCCXCV.* promulgatam; ita origo pacis religiosæ, quæ ob *libertatem religionum* conuenta, ab anno *MDXXXII.* quo sub CAROLO V. fœdus Smalkaldicum confectum, deriuanda. Tabulas habet HORTLEDER *tom. I. lib. I. cap. X. num. XII.*

§. CVIII.

Inde vero per se fluit, quatuor axiomata hic supponenda esse: 1) crimen fractæ pacis requirit vim *atrociorem*, in aliud crimen non incidentem, 2) a *coadunatis* hominibus, sed 3) non *subditis*, 4) *dolo* malo vbique concurrente, illatam. **Axiomata.**

§. CIX.

Quum ergo crimen fractæ pacis violentiam *atrociorem*, in aliud delictum non incidentem requirat, (§. CVIII. *1.)* consequens est, crimen hoc *proprie* 1) non committi *verbis*, aut scriptura, * sed *factis*, nec tamen 2) quibuslibet, sed *grauioribus*, quibus vel securitas *publica*, vel exercitium *religionis* turbatur: multo minus 3) si confluxu, & conspiratione exorta, vis rea- **Qui hoc committant, vel non.**

pse non infertur: *diss.* FRÖL. *lib. I. P. II. tit. X. num. II.* vel 4) vis cum *furto* concurrit, quae in separatam delicti speciem abit: BERG. *El. crim. pag. 35.* contra 5) committi ab iis, qui violentia *armata* aliorum aedes inuadunt, spoliant, possessores deiiciunt: CARPZ. *qu. XXXV. n. XXXII.* 6) coorto tumultu, vel saltim *coadunatis* hominibus facinorosos carceribus, compedibusque liberant: PRÖL. *cit. l. num. III.* KRESS. *art. CLXXX.* 7) diffidationes exercent. IDEM *cit. l. art. CXXVIII. CXXIX C. C. C. A. B. tit. XVII. land-fried de anno MDXLVIII. art. I.*

* Intelligo sermones, vel doctrinas publicas, constitutionibus imperialibus aduersas; aliud dicendum, si quis doctrinis reprobatis, vel elencho caussam dederit *tumultui*, & *violentiae* eius intuitu exortae, ac illatae, qui omnino in hoc crimen incidit. CRANIVS *de pac. relig. p. 3. probl. III.* quemadmodum & illi quoque suo modo comprehenduntur, qui pacem turbantibus ope, consilioque assistunt, *cit. const. praef.* §. *II.* vel eos hospitio recipiunt, fouent, occultant, *dict. const. art. aufhebung aller freyheit*, quippe qui propter *concursum*, eiusdem criminis, ad quod concurrunt, participes sunt. (S. I. §. XXXVII.)

§. CX.

Diffidatio quid?

Sunt autem *diffidationes* species bellorum

rum *priuatorum*, quæ, quamuis ex iure manuario rebus *permissis* olim accenserentur in Germania, restringi tamen cœperunt paulatim ad certos terminos. Mos iste enim tam altas radices egerat, vt penitus *statim* vno ictu eradicari non posset. Et licet nullus post *interregnum* imperator pacem publicam stabilire neglexerit; quotquot tamen extant constitutiones, vel ad certum *tempus*, vel peculiare *territorium* pertinebant, extra cuius fines impune ferro, ac flammis grassari, omnibus integrum erat. FRIDERICVS I. *anno MCLXXXVII.* denunciationem per *tres dies* naturales ante inuasionem, vt rata, ac legitima esset diffidatio, requisiuit, *§. F. X.* eamque modo *litteris*, modo *nunciis*, modo *ore* ab ipso diffidante fieri sueuisse, docuit DE LVDEWIG *ad A. B. tit. XVII. pag. 174. 179.* Post PHILIPPVS II. insinuationem ad *domicilium* diffidandi restrinxit, GOLDAST. *T. III. const. imp. pag. 367.* Tum FRIDERICVS II. *die*, non nocte eam fieri præcepit, docente DATTIO *cit. l. num. XXXIV.* Porro CAROLVS *IV. in A. B. cit. l.* necessitatem denunciationis in *domicilio* sub pœna *infamiæ* repetiit. * Demum CAROLVS V. diffidationes permissas ad *tres* casus reduxit; *art. CXXIX. C. C. C.* donec tandem omnes sine *discrimine* penitus sublatæ, quas iam ante, sed sine

fectu reprobauerat MAXIMILIANVS anno *MCCCCXCV.* ILLVSTR. DE LVDEWIG *cit. l. §. III. lit. y.*

* Praeterea 1) accedere solebat cordata subscriptio sociorum, veluti: *Gerung von Eimershoffen, das edle blut, das wenig hat, und viel verthut.* DATT. *de P. P. cap. XV. num. XLII.* 2) Formula addebatur: *will hiemit meine ehre gegen euch, und die euren bewahret haben.* IDEM *cit. l.* Mirandum vero pessimam hanc consuetudinem etiam inter vilioris conditionis homines viguisse, vt patet *aus dem abschieds-brieffe eines koches mit seinen küchenjungen, holtz-tragern, und schüssel-waschern, graf Otten von Solms*, quam recitat MÜLLER *reichs-tages Theatr.* sub FRIDERICO *V. P. I. cap. VII. pag. 95.* Simile exemplum exhibet DATT. *de P. P. lib. I. cap. XV. num. XL.*

§. CXI.

Vis coadunatis hominibus.

Quumque porro vis *coadunatis* hominibus hic inferatur: (§. XCVIII. 2.) sequitur, huc non pertinere violentiae speciem, 1) ab *vno* homine contra ius fasque illatam, quae in *concussionem*, vel *vim publicam* incidit: *art. CLXXVI. C. C. C.* CARPZ. *quaest. XL. num. III.* 2) quae quidem a pluribus armatis infertur, sine vlla tamen *deliberatione* coagmentatis: MEV. *P. I. dec. CV.* 3) pacis fractae constitutionem non tam *singulorum*, ac priuatorum, quam eorum nomine primario esse

esse confectam, qui per *potentiam*, collecto milite, vel auxilio multorum, alios inique offendunt. GAIL. *de P. P. lib. I. cap. VII. num. XXIV.* WILDVOGEL *de tumult.* §. *XXXV.* BRVNN. *conf. CVII.*

§. CXII.

Quumque porro constitutio pacis publicæ ordinarie *pares*, & sibi non subiectos concernat: (§. CVIII. 3.) consequens est, in hoc crimen non incidere 1) *magistratus* subditis de facto vim inferentes, & iurisdictione sua abutentes. STRYK. *de fact. iud. de fact.* 2) si de hac qualitate dubium emergit, de ea ante omnia *iudicandum* esse: 3) ciues *eiusdem* territorii potentiores hunc reatum incurrere posse, * alias vero 4) non distinguendum esse: vtrum *vni*, an *pluribus* vis atrocior illata? 5) inuasor vel inuasus sit germanus, an extraneus PISTOR. *v. I. conf. XXXIV. n. III.* **In non subditos.**

* Alia autem quæstio est, vtrum hoc casu *camera imperii*, quæ alias de hoc crimine cognoscit, an vero *dominus territorii* iudex competens sit? quod posterius omnino asserendum, non obstante, quod camera fundatam intentionem habeat, siue a *mediatis*, siue ab *immediatis* pax publica fracta. *Ord. Cam. P. XI. tit. IX.* Id enim cognitionem principum non excludit, sed saluo iure *territoriali* intelligendum. Vnde frustra hanc Cameræ prærogatiuam, vt priuatiue huius criminis reis ius dicat, defendunt MEVIVS *cit. l.* COTHMANN. *T. III, resp. III. n. LXXXVII.*

§. C.XIII.

§. CXIII.

Dolo malo. Quum denique absque *dolo* malo concipi nequeat; (§. CVIII. 4.) ratio reddi potest, cur in hoc crimen non incidant, 1) qui ab aliis inique inuasi, possessionem ac iura sua circa res profanas, vel circa *religionis* liberum exercitium tuentur: GAIL. *cit. l. lib. I. cap. XVI. num. XVIII.* 2) cur constitutio pacis publicæ difficilius ad violentias ex controuersiis *vicinorum* ortas adplicetur, quibus, quia plerumque ratio *probabilis*, & sic *defensionis* species cohæret, ex hoc capite ius reddi non solet. MAGENHORST ad *ord. cam. P. XI. tit. IX. rubr. de pac. publ. vers. quanquam.* LYNK. *resp. XIX. num. XXXI. resp. CLXXIX. num. XXIX.*

§. CXIV.

Pœna huius delicti. Pœnæ, huic crimini præscriptæ, sunt variæ. Aut enim reus *absens*, aut *præsens* est. Illo casu mediante *banno* imperiali in exilium mittitur, omniaque bona, iura, priuilegia, ab imperatore concessa amittit. *Land-fried de anno MCCCCXCV. tit. III.* Hoc vero *capitale* supplicium subit* *art. CXXVIII. C. C. C.* CARPZ. *cit. l. num. X.* de quo exempla vide apud COTHMANNVM *lib. III. resp. III.* MODESTINVM PISTOREM *quæst. illustr. XIII. num. I. pag. 1.* Quondam per

kur-

κυνοφορίαν reos hoc facinus luiſſe, ex hiſtoria Germaniæ conſtat. Plura exempla de hoc *ignominioſo* ſupplicio exhibet SPENER *iur publ. T. I. cap. V. §. X. n. a.* HENNELIVS *in Otio Vratisl. c. XVIII.*

* Sunt quoque, qui pœnam *pecuniariam* 2000. Marcarum hic obtinere, & ſic *alternatiue* ad hanc, vel capitalem agendum eſſe cenſent: GAIL. *de P. P. lib I. cap.* XX. *num.* XVII. RODING. *Pand. camer. lib. I. tit. VII.* §. XXXVI. Verum conſtitutio *vom land-frieden de anno MCCCCCXV. art.* VIII. euidenter docet, hanc pœnam principes tantum concernere, qui turbatores pacis punire negligunt, docente ZIEGLERO *de iur. maieſt. lib.* I. *cap.* XXXIII. *num.* XL *ſq.*

CAP. IX.

DE OBSESSIONE VIARVM.

§. CXV.

SEquitur altera ſpecies vis *publicæ*, peculiari nomine circumſcripta, nimirum OBSESSIO ITINERIS, vel VIARVM, quæ eſt *fraudulosa alterius in via publica expectatio*, *cum animo lædendi coniuncta*. Natales eiusdem ab iis temporibus petendi, quibus ob tot vſitatas *diffidationes* ſecuritas, ac pax publica per vniuerſam Germaniam nondum erat reſtitu- **Obſeſſio viarum quid?**

ta, * & pleraque *manu* decidebantur, *armis* magis, & *facto*, quam *iure*, & legibus.

* Sicuti vero rapinarum, & latrociniorum plura in priscis legibus sunt vestigia; ita quoque huiusmodi obsessionis hinc inde mentionem iniectam video. Qui enim in *Leg. Sal. tit.* XXV. §. I. *tit.* XXXIV. §. II. & *Ripuar. tit.* LXXXIII. dicuntur *viam lacinam*, vel *via lacinam* facere, iidem sunt, qui stilo hodierno moram in via publica alteri obiiciunt.

§. CXVI.

Qualis expectatio hic requiratur.

Quum itaque vel sola expectatio ad hoc crimen sufficiat, (§. CXV.) euidens est, 1) proprie huc non pertinere eos, qui alios tali facto aggressi sunt, quod in separatum crimen v. c. *latrocinii* incidit; nec 2) qui solis *verbis* iniusta inimico minantur, nisi *secessio* ad loca publica accedat; *art.* CXXVIII. *C. C. C.* nec tamen 3) necessarium esse, vt *laesio* intenta expectationem subsequatur, *cit. art.* CXXVIII. verb. *unangesehen &c.*

§. CXVII.

Insidiosa esse debet.

Quumque porro insidiae desiderentur; (§. CXVI.) hae vero vnice ad machinationem contra ius, fasque pertineant, colligi potest, ad hanc classem vnice pertinere, qui, iudice *ordinario* non deficiente, hos, qui

qui sibi *pares* sunt, lædere absque iusta caussa in via publica intendunt. Talem vero non habere censentur, 1) qui iure *belli* aduersus hostes huiusmodi obsessione sibi prospiciunt: 2) qui *excubias* agunt, nec cuilibet vbique locorum transitum permittunt: 3) qui *magistratus* autoritate fugitiuum clanculum expectant: CARPZ. *pr. crim. qu.* CXI. contra talem habere non videntur, 4) qui ex præmeditato consilio vias intercludunt, & absque vllo iure grauiorem alterius læsionem meditantur.

§. CXVIII.

Cum intentione lædendi coniuncta.

Quanquam denique obsessio viarum *læsionis* ergo vnice fiat; (§. CXV.) non tamen alia quam *grauior* subintelligi potest. Huc ergo pertinent, 1) qui vel *assassinii*, vel *homicidii*, vel *latrocinii*, vel *stupri violenti* caussa in locis publicis clanculum latitant. SIMON. *de obs. viar. cap. III* non vero 2) qui solius *vindictæ*, vel *petulantiæ*, vel *leuioris* læsionis ergo alios expectant. BERL. *P.* IV *concl.* XX, *num.* X. XXVIII. CARPZ. *quæst.* XL. *num.* XXXVI. BOER. *dec.* CLXVIII. *num.* VII. quod in specie *das vorwarten* dicitur, *Const. elect. Sax. P. IV. const.* XIII.

§. CXIX.

Pœna.

Pœna ex ipsa *facti* præmeditati qualitate determinanda est. Enimuero qui prædæ,

assassinii, cædis, vel diffidationis ergo vias obsident, *capitale* supplicium subeunt. *art.* CXXVIII. BEYER. *ad art.* CXXVI. *pos.* VI. Eandem pœnam ad obsessionem ex caussa *stupri violenti* extendit BERL. *cit. l. n.* XIV. quamuis hic ad actualem violentiam adhibitam respiciendum esse, doceat Cl. KRESS. *ad art.* CXXIX. *in f.* Contra illa obsessionis species, quæ ex *lasciuia*, vel *vindicta* rixantium suscepta, si vel maxime læsio accesserit, *extra ordinem* punitur. THEOD. *coll. crim. cap. VI. aph. X. v. VI.* BESOLD. *Thes. pract. voce wegelagerung.*

CAP. X.

DE STVPRO VIOLENTO.

§. CXX.

Stuprum violentum quid?

PRæterea vi publicæ accensetur STVPRVM VIOLENTVM (§. XCIX. 7.) quod consistit in *commixtione carnali illicita, citra voluntatem personæ honeste viuentis, suscepta.* Quanquam itaque sit species criminis *carnis*; violentia tamen hic præponderat, efficitque, vt magis ex natura *vis publicæ* iudicetur.

§. CXXI.

§. CXXI.

Axiomata.

Inde vero fluunt axiomata: 1) stuprum violentum proprie non nisi in personam *honestam* committitur: 2) *inuitæ*, & reluctanti infertur, & sic *ordinarie* violentiam prærequirit: 3) *carnali* commixtione perficitur.

§. CXXII.

Infertur personæ honestæ.

Quum ergo non nisi in personam *honestam* committatur; (§. CXXI. 1.) honestas vero ex *vitæ* conditione, ac *moribus* æstimanda sit; sequitur, 1) huc pertinere stuprum *virgini*, *viduæ*, vel *mulieri* illatum: *art.* CXIX. *C. C. C.* 2) pro honesta etiam haberi, quæ, vita luxuriosa derelicta, honestum vitæ genus elegit, si stuprator huius conditionis *conscius* fuit: FRÖL. *P. II. pag.* 243. 3) crimen hoc quoque in *masculum* committi, KRESS. *ad h. art.* BEYER *ad ff tit. ad l. Iul. de adult. P.* XXXIII. (§. seq. 2.) 4) vim *meretrici* illatam proprie huc non pertinere, *cit. art.* etsi Saxones id asserunt CARPZ. *quæst.* LXXV. *num. LII.* 5) parum referre, quis violentiam inferat, *solutus*, an *coniugatus?* CARPZ. *cit. l. num.* XXI. CLASEN. *ad C. C. C. pag.* 483. quum stuprum in sensu paulo *laxiori* pro omni commixtione carnali hic sumatur (§. CXXI. 3.)

§. CXXIII.

Inuitæ. Quia porro *inuito*, & reluctanti infertur, (§. CXXI. 2.) inuitum vero in foro criminali tum ad *absentiam* voluntatis, tum ad *coactam* voluntatem pertinet; ratio reddi potest, cur 1) in hoc crimen incidant, qui violentia *externa* stuprum inferunt: *cit. art.* CXIX. 2) qui consensum alterius ad accommodanda membra, per *minas* atroces extorquent: BEYER *pos. III. ad cit. art.* CARPZ. *quæst.* LXXV. *num.* XI. 3) qui *mente captam*, vel in hunc finem *inebriatam** violant: BEYER & LUDOVICI *ad h. art.* 4) qui puellam *immaturam* carnaliter cognoscunt, CARPZ. *cit. l. n.* XXXIX. BEYER. *ad ff. tit. de extraord. crimin. P.* X. siue vis accesserit siue non: BERG. *El. crim. P. II. obs. CLV.* contra non committatur, 5) si *voluntas* eius, quæ per ætatem consentire potuit, accessit, vel 6) fœmina solis *persuasionibus*, ad concubitum fuerit allecta, vel *dolosis* artibus seducta. KRESS. *h. §. II. num. II.* Par ratio est eorum, qui puellam coitum recusantem, *somno*, obruerunt, eaque occasione istam constuprarunt, LEYS. *de stupr. violento num.* XXIV. Dormienti enim stuprum inferri posse, patet ex casu, quem recenset LYNK. *dec.* LXXX.

§. CXXIV.

§. CXXIV.

Ex eodem principio porro ſequitur, 7) non qualemcunque violentiam, & comminationem mali præſentis hic ſufficere, ſed talem requiri, cui vel propter *vitæ*, vel *membrorum* periculum imminens, reſiſtere fœmina non potuit, KRESS. *h.* §. *VIII.* conſequenter 8) huc non pertinere metum *carceris*, *infamiæ*, *reuerentiæ*, minarum *verbalium*, quamquam alias metus *inanis* pro diuerſa ratione ſexus, valetudinis, ætatis, loci, in *iuſtum* degenerare poſſit. *l.* 5. 6. 7. *ff. quod met. cauſ.* GRANZ, *P. II. pag.* 135. *num.* CCXXXVII. **Vis iuſta adeſſe debet.**

§. CXXV.

Sicuti vero hoc crimen plerumque vi *externa* perpetratur, adeoque vis hic *ordinarie* exiſtentiam criminis, ſeu corpus delicti infert, de hoc vero vbique ante omnia euidenter conſtare debet; *art. VI. C C C.* conſequitur, violentiam, ac terrorem ab allegante probari debere. Cumque hoc delictum *veſtigia* ſæpius relinquere ſoleat, & ſic *facti permanentis* eſſe poſſit; (Sect. I. §. XXXIV.) conſequens eſt, 1) vt *inſpectio* ventris per peritas, ac iuratas obſtetrices ſuſcipienda ſit. MOLLER. *ad conſt. Sax.* XXXI. *P. IV.* GRANZ. *P. II. pag.* 69. *num. XIV.* Quamuis, quia hæc inſpectio ſæpe *fruſtra* adhibetur, nec iudicem **Quæ probanda.**

dicem semper *certum* reddit, ita vero crimen in delictum *facti transeuntis* degenerat, 2) ad alias coniecturas recurrendum sit. (Sect. I. §. XCIX.) Tales aestimantur ex vtriusque partis *vita* ante acta, *robore*, *loci*, *temporisque*, quo delictum commissum, conditione, imprimis ex *querelis*, clamore, eiulatu, *immediate* post violentiam illatam proditis, denique ex *conuersatione* ex postfacto inter stupratorem, & stupratam obseruata. Quum vero coniectura ex circumstantiis hauriatur: (Sect. I. § CVII.) hae vero per alias iterum elidantur; recte mihi ratiocinari videtur KRESSIVS *ad h. art.* § *VI. n II.* cum LEYSERO *disp. de stupro violen n. IV.* qui, propter omissum clamorem, & neglectam, *immediate* post facinus perfectum, manifestationem illatae iniuriae, non omnem pro puella, imprimis *honesta*, vim post aliquod interuallum allegante, praesumtionem cessare, autumat. vid. CARPZ. *quaest* LXXV. *num.* LXXXVII. CLAS. *ad h. art.* Quin potius, si alia *indicia* concurrunt, vel vis *mulieri* illata, & sic thorum *coniugale* simul maculatum, stuprator mediante *equuleo* ad confitendam veritatem adigi potest. HARPR. *res.* LXII. *num.* XLVII.

§. CXXVI.

§. CXXVI.

Qualis commixtio hic supponatur.

Quia denique præter violentiam commixtione *carnali* perficitur, (§. CXXI. 3.) negari quidem nequit, illud *coitum* venereum actualem supponere, & ideo ad crimina *carnis* suo modo pertinere. Interim, quum primario ex *vis publicæ* natura diiudicetur, (§. CXX.) & ideo potissimum in legibus *atrocior* pœna præscripta; euidens est, 1) *seminis* immissionem hic frustra a CARPZOVIO *P. IV. Const. XXX. def. IV.* requiri: 2) multo minus eum in finem ad *vtriusque* partis confessionem, de *consummatione* concubitus * recurrendum esse, exemplo BEYERI *h. p. VI.* 3) *intercessionem* innocentis pœnam non tollere: CARPZ. *cit. l. num. XXIV.* his vero positis, 4) disquisitionem CARPZ. vtrum in *impuberem* crimen committi hoc possit, *pr. crim. quæst. LXXV. n. XXIX.* inanem esse: 5) ipsam accusationem vero non quinquennio, sed *vicennio* finiri, *l. 29. §. f. ad l. Iul. de adult.* LYNK. *dec. DCCCCXL.* WERNH. *P. VI. obs. CCCCXII.*

* Quam in seminis immissione vulgo collocant; quum tamen vel sola *coniunctio membrorum genitalium* violenta ex hactenus dictis ad perficiendum hoc crimen sufficiat, & hac ex ratione illud a raptu distinguat, de quo cap. seq.

§. CXXVII.

Pœna Romanorum & Hebræorum.

Idem hoc principium declarat, cur apud ROMANOS ex lege Iulia de vi publica illud punitum fuerit, *cit. l. 29. l. 3 §. 4. de vi publ.* & quidem *deportatione*, quæ huius legis pœna est, substituta in locum aquæ ac ignis interdictionis. *§. 8. I. de publ. iud.* MATTHAEI *cit. l. tit. III. cap. V. §. VIII.* Grauius supplicium ius DIVINVM minatur, ex quo caput naturale stupratori tollendum erat, qui huiusmodi violentia pudicitiam alterius læserat, quatenus *extra* ciuitatem hæc compressio facta. *Deut. XXII. v. 23 - 26.*

§. CXXVIII.

Germanorum.

GERMANIS sicuti omnis vis *inæqualis* odiosa, vt vel leges duellorum, & diffidationum docent; ita quoque hanc violentiam valde reprobarunt legibus suis. In lege *Aleman. tit. LVIII. §. II. III. & Salica tit. XIV. num. XIII.* pecuniariæ pœnæ tantum mentio iniicitur, a qua parum abhorret *Edictum* THEODORICI, ex quo *nobilium* reorum facultatibus *certa* pars decedere, stupratæ bonis vero accedere iubetur §. *LIX.* seruis capitale supplicium imminet. *§. XXIII.* Similiter apud *Wisigothos* qui ancillam compresserat, aliquot *flagellorum* ictibus coërcebatur, qui ingenuam, vi-

nus

uus *comburebatur*, vt patet ex eorum legibus *lib. III. tit. IV. §. XIV.* Ex recentioribus legibus, imprimis iure Alemannico *viui defoſſione* luebatur crimen, ædes diruebantur, in quibus illud commiſſum, præterea homines, & animalia omnia viua, tempore delicti præſentia, occidebantur. *Sachſ. Landr. L. III. art. I. Weichb. art. XXXVIII. Schwab. Landr. cap. CCCXLIX,* edit. BERG. & *CCIV.* apud SCHANNAT. *conf.* SCHOTTEL *de ſing. in Germ. iur. C. XIV. §. XVII.*

§. CXXIX.

Iure hodierno per conſtitutionem CAROLINAM reus ad inſtar *raptoris* capite plectitur; ob nudum *conatum* extra ordinem punitur, *art. CXIX. C. C. C.* plerumque *fuſtigatione*, BERG. *El. crim. P. II. obſ. CLIX.* ſiue ſolutæ, ſiue coniugatæ id fuerit illatum, *cit. art.* vt contra BERLICHIVM docuit CARPZ. *cit. l. n. XXV.* Quin & *auxiliatores*, eosque, qui *conſilio* reos iuuant, ad capitis ſupplicium trahunt, exemplo raptus. CARPZ. *cit. l. n. XIII. & P. IV. conſt. XXX. def. VI.* SCHILT. *Ex. XLIX. §. CIII.* Iuris Carolini.

§. CXXX.

A rigore tamen hoc recedunt interpretes in foro, 1) ſi ſtuprata ſtupratori *nu-* Mitigantia.

bere velit: *arg. c. f. X. de rapt. virgin.* BERG. *cit. l. obs CLX.* CARPZ. *cit. l. def. VII.* non contra: IDEM. *cit. l.* WERNH. *P. X. obs. CCCCLIX.* STRYK. *ad Brunn. I. E. lib. II. cap. XVIII. §. XXVII.* 2) si ipsa *impudice* vixerit, BEYER *ad cit. art. pos. VI.* quod rationem habet: (§. CXXII 4.) 3) si vterque *correus* crimen non fatetur: IDEM *cit. l.* 4) si de seminis immissione non constat. CARPZ. *cit. l. def. IV.* 5) si delinquens fuerit *minorennis.* BERL. *P. V. concl. XLI. num. LIII.* RICHT. *II. dec. LXXXVIII. n. LXXXVI.* BERG. *p. 142.* Verum hæc mitigantia, si *n.* 1. & 2. exceperis, plus *autoritatis*, quam *rationis* habent.

§. CXXXI.

Stuprum in mente captam & fœminam immaturam commissum cui pœnæ subiaceat.

Denique quum stuprum non tantum in *mente captam*, verum etiam puellam *immaturam* huc pertineat, (§. CXXIII. 3.) merito *vtrumque* capitali animaduersioni subiiciendum est, * BEYER *cit. l. pos. IX.* SCHMID. *de stupr. in mente capt. commiss.* dummodo hoc posteriori casu fœmella *infantiæ* annos nondum fuerit egressa; BERG. *P. II. obs. CLVI.* CARPZ. *cit. l. def. III.* BERL. *P. V. concl. XLII.* alias tantum *virgis* cæditur reus, si virgo consenserit. LVDOV. *ad cit. art.* THEOD. *coll. crim. p.* 814. Iure ciuili vero, qui fœminam viri non

non potentem compresserat, ad *exilium*, vel metallum condemnabatur, *l. 38. §. 3. ff. de pœn.*

* Ita quoque pronunciarunt *Scabini Ienenses*, docente SCHILTERO *Ex. XLIX. th. CII.* licet mox testetur, eos nonnunquam ratione casus posterioris aliter sensisse, eo, quod mente capta sicuti non potest *velle*, ita nec possit *nolle*, consequenter stuprum passa, inuita virum sustinuisse dici nequeat. Quam parum autem ista cohæreant, vel ex stupro in filiam *impuberem* apparet, quæ similiter nec velle, nec nolle potest, licet vis eidem illata utique sit capitalis.

CAP. XI.

DE CRIMINE RAPTVS.

§. CXXXII.

QVo iure stuprum violentum ad vis publicæ species refertur, eodem quoque RAPTVS in hunc censum venit, (§. XCIX. 8.) consistens in *violenta, ac inuita abductione personæ honestæ de loco in locum, libidinis exercendæ caussa*, VOET. *de vi publ. §. IV.* Vnde etiam natura huius criminis ex qualitate *vis publicæ* iudicanda est, vt non diffitetur STRVV. *diss. crim. IX. §. XVIII.* Raptus quid?

§. CXXXIII.

Perficitur abductione.

Committitur itaque hoc crimen *abductione*, (§. CXXXII.) h. e. *deductione de loco in locum*. Inde concludo: 1) huc non pertinere, quoties diuersi sexus persona, commodioris vsus gratia, in alium locum *propinquum* trahitur: THEOD. *coll. crim. cap. VI. th. VIII.* CARPZ. *quæst. XL. num. XXVI.* consequenter 2) in hoc, crimen raptus a stupro violento maxime differre, MOLLER. *lib. III. semestr. cap. VIII.* quas species, toto cœlo diuersas, sine caussa commiscet, &, quod cum omni violentia raptio quædam concurrat, tradit * MATTHAEI *L. XLVIII. tit. IV. cap. II. num. VII.* 3) ipsa *abductione* perfici, adeoque, quamdiu hæc nondum accessit, raptum in nudo *conatu* subsistere, *l. vn. C. de rapt. virg.*

* Neque enim tantum ICTI ROMANI hæc crimina distinguunt, ut MARCIANVS, qui in *l. 3. §. 4. ad l. Iul. de vi publ.* de stupro violento, *in l. 5. §. f. eod.* de raptu agit; verum etiam CAROLVS V. diuersis articulis CXVIII. CXIX. isthæc crimina peculiaribus, ac diuersis circumstantiis circumscribens. Interim alicubi ne quidem abductio desideratur, sed vel sola sponsalia *clandestina* in parentum iniuriam contracta, *raptum* constituunt. Ita de Gallis testatur VASSOR *Hist. Lud. XIII. lib. XXXVI. p. 119.* eaque in re errorem BAYLII detexit ILL. LEYSER *sp. CCXCIV. n. II.*

§. CXXXIV.

§. CXXXIV.

Quumque abductio personæ *honestæ* essentiam huius criminis ingrediatur, (§ CXXXII.) & quidem ideo, quia speciem vis *publicæ* constituit; per se fluit: 1) huc non pertinere raptum *meretricis*, * *cit. l. vn. & art. CXVIII.* bene tamen 2) eius personæ, quæ tempore commissæ violentiæ *mores* mutauit, PEGVER. *dec. crim. XLIII. n. XXXVI.* vel 3) quacum raptor *semel*, aut *bis* antea rem habuit: FAB. *ad §. 8. I. de publ. iud.* CARRER. *in pract. tr. de homicid. §. hinc nata.* Hanc enim meretricibus accenseri negat BERGER *El. crim. Part. II. obs. CLV.* Alias 4) nullam haberi rationem, cuiuscunque sit conditionis persona rapta, *soluta*, an *coniugata*, *masculini*, an *fœminini* generis, *libera*, an *serua*, *vilis*, an *nobilis*, *vidua*, an *desponsata*, *laica*, an *sanctimonialis*, *cit. l. vn. & art. CXVIII. C. C. C.* BESOLD. *Part. II. cons. XL.* MATTH. *cit. l. n. II.* Personæ honestæ.

* Neque tamen propterea raptus meretricis *simpliciter* permissus est, sed ad instar vis *priuatæ* extraordinariæ coercitioni subiacet *l. 1. pr. ad l. Iul. de vi priu.* CABALL. *res. crim. cas. CXXV. n. VI.*

§. CXXXV.

Quumque persona *inuita* rapiatur, (§. CXXXII.) inuitum autem hic non tantum Inuitis vel persona rapta.

ab-

absentiam, verum etiam quoduis *impedimentum* voluntatis denotet, & sic paulo *latiori* sensu accipiatur, ac quidem in stupro violento; (§. CXXIII.) ratio reddi potest; cur in raptum incidat 1) qui violentia *externa* personam abduxit: §. 8. *I. de publ. iud.* aut 2) vi *compulsiua* ad secessum adegit, KIRCHGESNER *p. 505.* 3) qui raptoribus *adiumentum* præstitit: *l. vn. cit.* 4) cur non attendatur, telo, an sine *armis* vis fuerit illata: LYNK. *resf. CXLIII. n. LX.* cur 5) *blanditiæ*, ac persuasiones dolosæ ac importunæ, cum abductione coniunctæ, sufficiant. FARIN. *L. I. cons. crim. XXXIII. n. XL.* CLASEN. *ad hunc art.* contra, 6) cur in volentem, ac *sponte* consentientem non committatur; THEODOR. *cit. l. n. IX.* cur denique 7) voluntas parentum, *liberis* contranitentibus, non sufficiat, vt reus ab hoc crimine absoluatur. BROWER. *de iur. connub. lib. II. C. XXIII. n. VI.*

§. CXXXVI.

Vel parentibus legitimis.

Et quia in *volentem* non committitur, (§. CXXXV.) velle autem non creditur, qui subest imperio domini, vel patris, *l. 4. de R. I.* sequitur 8) eum in hoc crimen non incidere, qui puellam sui iuris *consentientem*, libidinis caussa abducit. MASCARD. *de prob. concl. MCCLIII. n. XXIX.* quicquid dicat LYNK. *cit. l. n. V. seq.* & MATTHAEI *cit. l. n. XVIII.*

dum-

dummodo voluntas eius fuerit libera, & absque vlla *dolosa* sollicitatione extorta: (§. CXXXV. 4.) contra illud 9) incurrere, qui mulierem, quæ sub *patria potestate** est, *inuitis* parentibus, libidinis caussa, licet *consentientem*, rapit, *cit. l. vii. §. 1.* MATTH. *cit. l. n. XIX.* LYNK. *cit. l. n. VI.* quin imo 10) sufficere, si abductio *inſciis* parentibus facta; LYNK. *cit. l. pag.* 940. adeoque 11) *legitimam*, non spuriam, extra iustas nuptias natam, nec in patria potestate existentem, hic supponi. LVDOV. *ad hunc art.*

* Idem quoque ad eas, quæ sub *tutela*, inuitis tutoribus rapiuntur, extensum. *Ord. Austr. Crim. art. LXXVIII. vid.* GVARIENT. *Cod. Austr. p.* 712.

§. CXXXVII.

Quandoquidem porro abductio personæ honestæ ad *libidinem* exercendam fieri debet, (§. CXXXII.) libido vero hic ex quacunque suetudine carnali legibus reprobata determinatur, apparet, 1) quod eius criminis rei sint, qui *stupri*, vel *matrimonii** caussa, *cit. l. vii.* THEOD. *cit. l. n. X.* STRVV. *jurispr. forens. l. III. tit. XXVIII. §. XXV.* 2) imo *sodomiæ* exercendæ gratia rapiunt, MATTH. *cit. l. n. LIII.* quamuis, cum ratio formalis in *abductione* violenta, ac inuita consistat, non in *defloratione*, (§. CXXXV.) eoque Libidinis caussa.

 in-

tuitu unice vis *publicæ* species sit (§. CXXII.) 3) sufficiat, si vel maxime raptor *sponte* a defloratione abstinuerit, vel alio euentu *expletio libidinis* impedita fuerit. ** BOER. *dec. CCCXVI.* STRVV. *c. IX. de crim. th. XXII.* LYNK. *cit. l. n. LV.* LAVT. *h. §. XVI.* Interim ex eodem hoc principio 4) a *plagio* distingui debet, vel 5) a tali raptu, qui *religionis*, vel *tutelæ* caussa suscipitur, GRANZ. *P. II. pag. 19. n. LIII.* CARPZ. *q. XL. n. XXVIII.*

* Negat hoc CARPZ. *Lib. VI. tit. IV. resp. LXXXVII. n. XIII.* tum, quod hoc casu *dolus* cesset, tum, quod puella non *corrumpatur*, imperatorque in cit. l. *corruptæ pudicitiæ* rationem habuerit. Verum quum invitæ cohabitare nemo impune possit: præterea *securitas publica* ac honestas puellarum utroque modo æqualiter lædatur, consequenter raptus utrobique in *corruptionem honestatis publicæ* degeneret; ratio solida non apparet, cur sub obtentu matrimonii eiusmodi latronibus velificandum sit. Sane si hic prætextus admitteretur, infinitis subornationibus in fraudem honestarum fœminarum ansa daretur.

** Enimuero non tantum auxiliatores, qui effectum criminis promoverunt, absque studio libidinis, *capitalem* pœnam incurrunt; verum consanguineis permissum in *flagranti* crimine, h. e. dum in fuga occupatur, occidere raptorem, & officio iudicis vindicantis hac parte fungi, *l. vn. cit.* quæ omnia euidenter do-

docent, hoc crimen *sola* violentia ad libidinem directa perfici.

§. CXXXVIII.

Hoc crimen, vtrum IVDÆOS inter cognitum, quaque pœna punitum fuerit, valde quidem dubium, id tamen admodum probabile est, *vltimo supplicio* illud ad exemplum stupri violenti vindicatum fuisse, quanquam de eo *nominatim* nihil cautum. MATTHAEI *cit. l. n. V.* Contra ROMANI id sat *distincte* cum suis qualitatibus exposuerunt, & a vi publica separarunt I. *capitali supplicio* constituto non tantum in hos, qui secundum hactenus tradita illud *immediate* perpetrarunt; verum etiam, qui *consilio*, ac *adiumento* illud promouerunt; *N. 143. cit. l. vn.* addita præterea II. *priuata* consanguineorum *vindicta*, laxioribus terminis circumscripta ac quidem *lex Iulia de adult.* contra adulteros ex iusto dolore, *marito & patri* indulserat. Denique III. *bona* raptoris, qui liberos non habet, eodem iure *raptæ* addicta, annexa IV. pœna *infamiæ*, quæ omnibus delictis *publicis* inest; *l. 7. de publ. iud.* Tandem accessit V. clausula *probibitoria* contra *matrimonium* inter raptorem, ac raptam, *l. vn. C. de rapt. virg.*

Pœna Iudæorum.

Romanorum.

§. CXXXIX.

Ita de iure ciuili. Iure CANONICO *quædam paululum immutata, licet de pœ-

Dispositio iuris canonici.

na *criminali*, quam ecclesia ignorat, nihil specialiter dispositum sit. Fauor *sacramenti* enim, sub matrimonio hoc iure latitantis, effecit, vt a) raptus *sponsæ*, etiam contra voluntatem parentum permitteretur, *c. pen. X. de rapt.* b) *matrimonium* inter raptorem, & raptam ex postfacto contractum pro *legitimo* haberetur. *c. 20. eod.*

* *Recentiori* nimirum. Quondam matrimonium inter raptorem & raptam, si vel maxime ex post vterque sponte conuenirer, ac consentiret, nullatenus permissum erat. *c. 4. caus. 36. qu. 2.*

§. CXL.

Pœna Germanorum.

GERMANIS sicuti vis, ita quoque raptus, imprimis ad contrahenda matrimonia in deliciis, adeo, vt ne quidem sanctimonia aulæ regalis eos cohiberet a temeritate filias *regis* raptu abducendi, ceu plenius docuit ILL. HEINECCIVS *I. G. T. II. lib. II. §. CCXXII.* Communis pœna in pecuniaria quantitate consistebat, siue rapta, siue parentes dissentirent, siue *ingenua*, siue *deterioris* conditionis esset, vid. *lex Sal. tit. XIV. §. II. III. lex Ripuar. tit. XXXIV. lex Baiuar. tit. VII. §. VI. & VII. Anglior. tit. X. §. I.* præterquam, quod contra eum, qui filiam *domini* rapuerat, *capit. de part. Sax. cap. XI.* indistincte *capitis* supplicium fuerit

rit constitutum. Apud *Frisios* quoque *capitale* hoc crimen fuisse, ex *Werigeldo*, cuius mentio fit, *LL. Fris. tit. IX. §. VIII.* colligit SICCAMMA *ad h. l.* Idemque reperitum in *capit. lib. VI. §. CCLXXXIX.* & iam olim constitutum a THEODORICO, *Ostrogothorum rege §. XVII.* De aliis iuris Germanici hac in re particulis plenius egit B. HEINECCIVS *cit. l. CCXII. seq.* Et quia hoc crimen potissimum recentioribus temporibus Germani vi publicæ accensuerunt, non demirandum, quod ex analogia stupri violenti in eius detestationem iumentum, cui mulier rapta imposita fuit, necauerint, teste MOLLERO *III. semestr. VII. n. VI.*

§. CXLI.

Attamen iuri ciuili sese simpliciter conformare voluisse videtur CAROLVS V. * ferro vltore raptores persequens, ** eumque in finem ad iura *Latialia* prouocans, addita *arbitraria* pœna ad coërcendum *conatum* proximiorem, vel remotiorem. *art. CXVIII. C. C. C.* Quæ dispositio, licet alias normam *vniuersalem* in Germania constituere debeat; (Sect. I. §. XXV.) obtinuit tamen fere, vt, quia canonum iure hic aliquid mutatum. (§. CXXXIX.) id autem, vbi a iure ciuili recedit, in praxi prævalere solet, sanctionem pœnalem Romanam in arbitra- **Hodierna.**

bitrariam commutandam esse censuerint interpretes in casibus (*§.* CXXXIX.) relatis, *** THEOD. *c. VI. art. VIII. n. V.* BESOLD. *P. II. cons. XL.* CARPZ. *q. LXXV. n. LXVIII.* KRESS. *ad cit. art. §. II.* STRYK. *de diss. spons. p. 242.* VOETIO *ad ff. tit. ad l. Iul. de vi publ. §. f.* contra euntibus LYNKERO *cit. resp. n. LXVI.* & BROWERO *de iur. connub. L. II. C. XXIII. n. XXVIII.* Eandem ob metamorphosin bona raptoris hodie raptæ non amplius addicuntur, quæ eidem in *solatium*, matrimonio quondam *interdicto*, cedebant. SANCHEZ de *SS. matrim. L. VII. disp. XII. n. XXVII.* diss. ZOES. *ad tit. X. de rapt. n. IV.* THEOD. *cit. l. n. XIV.*

* Quod etiam factum in statuto *Hamburgensi*, referente ILL. de LVDEWIG *de cons. connub. diss. II. c. VIII. §. £.* STRYK *V. M. tit. XLVIII. tit. V. §. XXXII.* Idem *de episcopatu Leodiensi* testatur de MEAN. *obs. DCLXXXI. P. V.* de *Wurtenbergensi* ducatu LYNK *cit. l. p. 961. de Guelpherbytano* HAHN. *ad W. tit. de rit. nupt. n. VI. de Republ. Lubecens.* MEV. *ad ius Lubec. L. IV. tit. VII. art. II.*

** Neque *fœminæ*, iuuenes rapientes, excipiendæ, quum *cit. l. vn.* ratio ad vtrumque sexum applicari possit. THEOD. *cit. l. n. XXIV.* BARDILI *Ex. XXXIV. th. X.*

*** Sunt tamen, qui ab vtraque sententia diuortium faciunt, & indulto raptoribus matrimonio, nihilominus in eos gladio animaduertunt, quasi puellæ honos *matrimonio* restituatur, *gladio* vero publico satisfiat; in quo-

quorum censu sunt ZIEGL. *ad cit. l. vn.* CHRISTIN, *vol. I. dec. CCCXXXIV. n. XIV. XV.* PAPON. *lib. XXII. arrest. cit. VI.* HEAN. *ius Leod. obs. DCLXXXI. n. III.* Sed hæc doctrina intentioni iuris canonici, quæ unice ad promouendum *sacramentum* directa, aduersatur. Vtrum vero legi *Carolinæ* sit conformis, alia quæstio est. Saltim Imperator in *cit. art.* non ad ius *canonicum*, sed *Romanum* pro determinanda pœna prouocat, cuius dispositio penitus eliditur, quoties puellis, quæ clementiæ, licet præposteræ, laudem plerumque affectant, occasio ad impediendum infame aliorum supplicium præbetur. Neque autoritas iuris canonici eousque extendenda, vt principia protestantium, legesque *imperii* conculcare, aut limitibus constringere queat, vt docuit DN. PARENS *I. E. T. V. lib. V, tit. XII. §. CL.*

§. CXLII.

Neque tamen deerunt iudici, *misericordiam* præoptanti, ex vulgari Dd. traditione alia mitigandæ pœnæ argumenta, veluti: quod 1) raptor ex *pœnitentia*, cum potuisset, virginem non violauit: *LVDOV. h. DECIAN. *pr. crim. L. VIII. c. VII. n. XXXIII.* ZIEGL. *ad Lanc. L. IV. tit. VIII. n. III.* 2) quod fœmina raptorem ad raptum *instigauit*, contra voluntatem parentum: BEYER *pos. VII.* 3) sua *sponte* consensit: LAVT. *L. XLVIII. tit. VI. in f.* THEOD. *cit. l. n. IX.* CLASEN. *ad h. a. in f. pag. 144.* 4) quod Mitigantia.

antea

antea a raptore fuit cognita: THEOD. *cit. l. n. XX.* quam caussam non simpliciter admittit KRESS *h. §. VII. n. IV.* 5) quod raptam se pro *meretrice* b. f. habuisse, probabiliter demonstrauit: THEOD. *cit. n. XXI.* VOET. *ad ff. h. t. §. f.* Non ausim tamen cum THEODORICO minorennem ætatem, vel coniugis intercessionem his immiscere. Id vero æquitati congruit, vt caussas mitigantes *auxiliatoribus* quoque prodesse statuamus.

* Id euidenter menti imperatoris repugnat, ad pudicitiam actualiter ereptam *primario* non respicientis, cuius tantum, *exaggerandi* sceleris caussa, mentionem fecit. LYNK. *cit. l. n. VII.* Eiusdem farinæ sunt reliquæ caussæ, si n. 5. exceperis. (§. CXXXIV. *n. I.*)

§. CXLIII.

Præscriptio.

Denique quum hoc crimen ex *vis publicæ* natura puniatur, nec ad crimina *carnis* proprie referatur: (§. CXXXVII.) consequens est, illud præscriptione *quinquennii* non excludi, sed *vicennio* eius cognitionem demum extingui. *l. 5. §. 2. ad l. Iul. de vi publ.* (*Sect. I. §. CCCXLI.*)

CAP.

CAP. XII.
DE RAPINA.

§. CXLIV.

EAtenus cum rapina coincidit raptus, quod *securitatem publicam* admodum violet, ac turbet. Quumque hæc sit primaria ratio, cur RAPINA hodie vltimo supplicio puniatur: non difficile est, in eius genuinum conceptum inquirere. Est enim *delictum publicum*,* *quo res mobilis per vim personæ illatam animo lucrifaciendi intervertitur.* Plura, quæ ius Romanum circa hoc delictum cantat, ex conceptu delictorum *priuatorum* fluunt, nec propterea hodie, mutatis principiis, in vsum deduci possunt. vid. *art. CXXVI. C. C. C.* Rapina quid?

* Alia quondam, pro turbulentis temporibus, philosophia hæsit Germanis, quibus latro, vir fortis audiebat, & rapina in *deliciis* erat, nullis pœnis subiecta, dummodo ea concurrerent momenta, quæ supra (§. CII.) adduxi. Inde versiculi apud LEIBNIZ. *T. III. script. Brunsw. in præf.*

ruten roben dat is gheine schandt
dat doyen die besten in dem landt.

Neque iste furor tantum extra fines ciuitatum erupit, sed intra eosdem quoque se

continuit, vt scriptores, & historiæ narrant. Eadem iam vetustioribus temporibus philosophia nota, adeo, vt POMPONIVS MELA Germanos *omne ius in armis positum habuisse, nec latrociniorum puduisse*, testetur *de sit. orb. lib. III.* Aliter tamen sensisse reges ac proceres, ex tot *legibus*, seuerissimis pœnis aduersus rapinas munitis, apparet; quæ solæ argumentum omni exceptione maius, quod rapina in classe criminum fuerit, constituunt, docente ILL. HEINECCIO *I. G. T. II. lib. II. §. LXV.* licet non omnes peræque ex nobilitate ac plebe reatum, quasi infrunitæ libertati aduersarium, agnouerint, sed ipso facto barbaris moribus inhæserint. Ea enim plerumque *bellicosæ* ac *liberæ* reipublicæ est indoles, vt malit vi ac armis viuere, quam legibus, & longe alia principia sibi formet, quam quibus superiores ad imperandum sibi opus esse decernunt. Exemplo sunto alii populi, quibus cum Germanis hic mos communis fuit. *Obs. Halens. Tom. VII. obs. VI. seq.*

§. CXLV.

Axiomata.

Inde vero sua sponte fluunt axiomata: I. rapina interuersione rerum *mobilium* committitur: II. violentiam *personæ* illatam supponit: III. ereptio cum intentione *lucrifaciendi* debet esse coniuncta.

§. CXLVI.

In quas res committatur.

Quum ergo res mobiles rapiantur; (§. CXLV. 1.) facile est ad intelligendum, 1) hoc

hoc delictum ad *personas* non pertinere, sed earum contrectationem in crimen *raptus*, vel *plagii* incidere; nec 2) ad inuasionem rerum *immobilium*, §. 1. I. *de vi bon. rapt.* quæ non rapinam, sed *spolium* constituit, quod *ex lege Iulia de vi publ.* coërcendum est; alias 3) nihil interesse, res rapta *sacra* sit, an *profana*? DAMHOVD. *pr. crim. cap. CII. num. III.*

§. CXLVII.

Quumque violentia, quæ essentiam huius criminis constituit, requiratur, (§. CLV. 2.) & pœna ordinaria vnice ob violatam *securitatem publicam* a Carolo V. imposita sit; (§. CXLIV.) consequens est, vt præsens crimen ex regulis de *furto*, & *damno* dato non sit æstimandum, adeoque 1) vis *ablatiua*, & *periculum* præsens adesse simul debeant, imo 2) *compulsiua* sufficiat, si vel maxime alter sponte rem extortam raptori tradiderit: CARPZ. *quæst. XC. num. LXVI.* MEV. *ad ius Lub. L. IV. tit. II. art. I. num. XIII.* STRYK. *V. M. tit. vi bon. rapt. §. V.* contra 3) non sufficiant minæ de malo futuro, quæ magis *concussionis* crimen inferunt: KRESS. *ad art. CXXVI. §. IV.* multo minus 4) simplices *persuasiones*: 5) nil referat deprædatio in mari, an in via, aut agris fiat; quarum prior vulgo *die caperey* dici-

Quæ violentia necessaria sit.

rey dicitur. confer WILLENBERGIVM *de excursionibus maritimis*.

§. CXLVIII.

Ex regulis furti non aestimanda.

Ex eodem axiomate, & quia rapina non ex regulis furti aestimanda, (§. CXLVII.) porro infertur, 6) nullam hic haberi rationem sexus, nec 7) *conditionis*, GRASS. *collat. iur. R. & G. Sect. XIV. pag. 700.* nec 8) *pretii* rei raptae, CLASEN. *ad h. a.* HAHN. *ad W. tit. vi bon. rapt. §. VIII.* CARPZ. *cit. l. num. XLIII.* nec 9) *restitutionis* rei ablatae, eiusue pretii, STRYK. *cit. l. §. III.* CARPZ. *cit. l. num. LV.* HARPR. *resp. IX. num. LXXXII.* nec attendi, 10) vtrum reus ipse rem rapuerit, an raptoribus *opem* & *auxilium* praestiterit? HARPR. *vol. nou. Consf. VI num. CXLIV.* 11) *prima* vice, an *saepius* rapina commissa? CARPZ. *cit. l. num. XXVII.* BEYER *h. pos. V.* 12) raptor *armatus*, an inermis fuerit? IDEM *cit. l. diss.* BLVML. *h.* HARPR. *cit. l. num. CLXXV.* 13) in via *publica* vim intulerit, an in aedibus priuatis? CARPZ. *cit. l. num. LXXIII.* LEYS. *sp. DXL. corol. II.* LYNK. *dec. MCLXXXIV.* quarum conclusionum pleraeque ad furti crimen *ordinarie* non pertinent.*

* Has tres circumstantias alias quidam tum ex cerebrina *aequitate*; tum ex praeiudicio, *iuris R.* propter *l.* 28. §. 10. *de poen.* in dictanda poena *ordinaria* requirunt, prouocantes

cantes ad imperatorem, quod hic cit. art. se referat ad ius R. GRASS. cit. l. BESOLD. voce raub. LEYS. de iniust. in fur. indulg. append. n. VI. Sed frustra. Imperator enim tantum quoad genus pœnæ ad iura Romana prouocat, ipsum crimen vero, & capitis pœnam ex publica securitate, & iuribus recentioribus Germanicis æstimat, vt recte coniicit Cl. KRESS. h. §. I. n. I. His vero capitis supplicium, absque distinctionibus allatis, cognitum fuit. *spec. Sax. lib. III. art. XIII.* Eiusdem farinæ est sententia eorum, qui vim *hostilem*, h. e. coadunatis hominibus, vulneribusque illatam, præcise requirunt, & verbum *boshafftige* vltra, quam par est, torquent. vid. GRASS. cit. *l. pag.* 714. Vt taceam æquiparationem raptoris cum *stupratore violento*, *art.* CXIX. quæ sola, qua mente gladium vindicem raptoribus minatus fuerit CAROLVS V. euincit.

§. CXLIX.

Proprie aduersus personas securitate publica non gaudentes haud committitur.

Quanquam vero securitas publica regulariter *omnibus* communis sit; sunt tamen, quibus ista non æque parta, ac quidem aliis, adeoque in hos, saltim ad effectum pœnæ *ordinariæ*, rapina *atrox* haud committitur, quorsum refero 1) *bannitos*, olim faidosos, qui impune vbique occidi poterant; DV FRESNE voce: *Faida.* STRYK. *de damn. reb. alien. lic. illat cap. IV. num. XLVI.* 2) præstita vrpheda *relegatos*, postea reuertentes: KRESS. *h.* §. *V. num V.* denique 3) pu-

publicos *latrones*, & deprædatores. *diss.* CARPZ. *quæst.* XC. *num.* LIII. *

* Huc quoque refert *Christianos*, synagogas *iudæorum* rapinis expilantes Cl. MYLIVS *ad Beyerum h. a. P. XVII.* contra quem calamum strinxit B. HEINECCIVS *I. G. T. II. L. II.* §. *LXXIX.* *) Si secundum ius *Romanum* iudicandum, dubio procul ex odio iudæorum, quorum collegium *illicitum*, & *reprobatum* erat, istoc facinus non adeo infaustum est, quorsum pertinet *l. 6. C. de pagan.* Verum quum hodie iudæi religionis caussa in ædibus publicis coire nequeant citra *tolerantiam*, huius vero potissimus effectus sit, vt, quibus hæc impertita, tanquam subditi *communi* iure, ac *securitate* fruantur, ceu plenius docuit DN. PARENS *I. E. T. IV. lib. V. tit. VII.* §. CCXX. a me impetrare non possum, vt hisce nebulonibus scriberem apologiam. Vnde sola tolerantia huic argumentationi obstat.

§. CL.

Vis personæ illata.

Quumque porro vis *personæ* debeat esse illata; (§. CXLV. 2.) apparet, 1) violentiam *ædibus* tantum illatam huc non pertinere, sed furto *qualificato* propriam esse, *art. CLIX. C. C. C.* quam differentiam, miror, cur non notauerit KRESS. *h.* § *IV. num. III.* nec 2) solum *metum* violentiæ inferendæ, absque actuali concussione, vnde altera species furti *qualificati* oritur, *cit. art.* ibi: *oder mit*

mit waffen, damit er iemand, der ihm widerstand thun wolte, verletzen mæchte, zum stehlen einge-het, adeo vt 3) omnem rapinam *palam* perpetrari, quum in furto *ordinarie* id agatur, vt res alteri *clandestine* auferatur. *pr. I. vi bon. rapt.*

§. CLI.

Denique quum ad rapinam sola *intentio* lucri, quæ dolum constituit, sufficiat; (§. CXLV. 3.) consequens est, 1) vt hic non respiciatur ad *lucrum* ipsum acceptum vel damnum perpessum: 2) excusandus sit, qui *errore* ductus, rem *suam*, imprudens iuris, rapuit, quamuis dominio rei ablatæ cadat: *§. 1. I. de vi bon. rapt.* nec ab *extraordinaria* pœna liberetur, Cl. LEYS. *sp. DXXXIX. n. XI.* 3) non raptor, sed *latro* dicendus sit, qui præter lucri, *cædis* quoque intentionem habet, eamque in effectum deducit. BERG. *El. crim. pag. 65.* CARPZ. *quæst. XC. num. III.* Cum intentione lucri.

§. CLII.

Ex eodem fonte 4) violentam *permutationem* excipiunt, saltim a pœna rapinæ *ordinaria*, propter parœmiam: *tausch ist kein raub*, HERT. *lib. I. parœm. XCVII.* quod admitto, si quis *probabilem* caussam, a lucrifaciendi animo prorsus abhorrentem, veluti necessitatem, possit allegare. KRESS. *h. §. IV. num. II.* Alias plerique ad *æqualitatem*, Num violenta permutatio huc pertineat.

litatem, vel *inaequalitatem* rerum permutatarum recurrunt, BERG. *El. crim. pag. 66.* quod, quia ad pretium rei ablatae hic haud respicitur, (§. CXLVIII.) non probo. BEYER *ad h. a. P. VIII.* Neque etiam maiores nostri huiusmodi violentias probarunt, vt docet notabile exemplum apud CRANZIVM *in Saxonia lib. X c. XXX.*

§. CLIII.

Pœna Iudaeorum & Romanorum.

Quemadmodum in HEBRAEORVM republica pœna mere *pecuniaria* aduersus huius criminis reos sancita; *Exod. XII. v. 1. Lev. cap. VI. v. 1. seq.* VOET. *ad §. II. I. vi bon. rapt. num. III.* ita quoque a ROMANIS ordinarie illud pro delicto *priuato* habitum fuit, *quadruplo* luendum, *§. 1. I. de vi bon. rapt.* vt tamen grassatores *publicos*, qui cum telo, saepius, in via publica vim faciebant, non minus quam *piratas*, vltimo supplicio affecerint. *l. 28. § 10. de pœn. l. 7. de incend. ruin. naufr.*

§. CLIV.

Germanorum.

GERMANIS, quibus rapina quondam in deliciis erat, (§. CXLIV.*) pœna olim *fere* incognita. Constat tamen ex *L. Wisigoth. L. VIII. tit. I. §. XII.* & *Burgund. tit. IX.* de pœna *pecuniaria*. Nec apud *Francos* vindicata caedes raptoris, vt docet *capit. Carol. M.*

M. L. VII. cap. 122. Ex dispositione *speculi Saxonici lib. II. art. XIII.* vero *vltimum* supplicium robbatoribus imminet, quod tamen pro ratione eorum temporum sine dubio de iis intelligendum, qui contra fœderis tabulas, vel ommissam *clarigationem*, (§. CX.) res mobiles aliis eripuerant.

§. CLV.

Ius CAROLINVM vero post tot contra violatam pacem emissas in imperio constitutiones raptoribus *simpliciter*, & sine distinctione *gladii* pœnam infligit, quod praxis sequitur, hac addita aliquando aggrauatione, vt corpus rei rotæ affigatur, LEYS. *sp. DXXXIX. num. XII.* CARPZ. *quæst. XC. n. XIV.* maxime si in via *publica* robbaria commissa, KRESS. *ad h. art. §. I. num. III.* MEV. *ad ius Lub. L. IV. vol. I. num. VIII.* STRYK. *V. M. h. §. IV.* Immo & piratis hodie similitudo supplicii imminet, ea cum aggrauatione, vt caput in littore ad palum suspendi soleat. STYPMAN *de iur. maritim. P. IV. cap. XVIII. num. LXXXVIII.* WILLENB. *de excurs. maritim.* Iuris Carolini.

§. CLVI.

Nihilosecius tamen ex principiis allatis pœna capitalis aliquando in *arbitrariam* commutanda. Enimuero, quia rei *ab-* Mitigantia.

lationem pœna vltimi supplicii supponit, (§. CXLVII. 1.) mitiganda illa 1) ob solum *conatum.* Quia porro speratum lucrum connexum habet, (§. CLI.) arbitraria coërcendus, 2) qui *necessitate* ductus, CARPZ. *quaest. XCI. num. XLVIII.* vel 3) *iussu* domini, non proprii lucri caussa, sed in illius emolumentum rapuit: IDEM *cit. l. num. XIV.* 4) qui eum, a quo *primum* offensus, spoliauit; IDEM *n. XXXVI.* 5) qui ex *postfacto* demum participauit, nec antea consilio, vel ope adiutor fuit raptori. BRVNN. *ad l. 1. C. de his, qui rapt. n. VIII.* Denique, quia vnice ob pacem publicam violatam capitis pœna irrogatur, (§. CXLVIII.) in mitiorem partem in casibus (§. CXLIX.) pronunciandum est. Atque hæ caussæ legibus sunt conformes. Spuriis accenseo 6) rapinam vi *leuiori,* 7) ab eo, qui a tertio spoliatus, in alium innocentem commissam, quicquid dicat CARPZ. *cit. l. num. XLIII.* LYNK. *dec. MCLXXXIV.* 8) *prima* vice 9) *sine* armis, 10) in ædibus *priuatis* perpetratam, (§. CXLVII. 11.) licet aliter sentiat GRASS. *cit. l. pag. 706. seq.* nulla ratione solida nixus.

§. CLVII.

Persecutio publica non tollit priuatam.

Denique quum crimen hoc propter persecutionem, & pœnam *criminalem* publicum sit, (§. CXLVII.) in publica crimina vero præcise ad conseruandam disciplinam publicam

blicam inquiri debeat, (Sectio I. §. LXXXIV.) consequenter reus vindictam publicam effugere nequeat; alias autem æquum sit, vt nemo *duplici* pœna afficiatur: consequitur, vt *criminali* persecutione *ciuilis* pœna extinguatur, adeoque actio ad *quadruplum* vsu amplius non seruetur. Interim quia *pœna* publica *intereſſe* priuatum non tollit; (§. XXIX.) læso integrum est, condictione furtiua, vel alia actione ciuili ad reparationem *damni* agere. TITIVS *iur. priu. lib. V. cap. III. §. IX. XII.* STRVV. *Ex. XLVIII. th. L. Diſſentiunt* cum SCHILTERO *Ex. XLIX. th. XXIII.* BERG. *de vſu act. pæn. in for. Germ. th. XXXIX.* aliique allegati a GRASSO *cit. l. pag.* 717.

CAP. XIII.

DE FVRTO.

§. CLVIII.

Qvemadmodum rapina de iure Romano *priuatum*, hodierno, & *Carolino* ob pœnam, & processum criminalem, *publicum* delictum est; (cap. praeced.) ita eodem modo *furtum* Romanis pro *priuato* habebatur, in foro autem ex principiis iuris Carolini, pœnam publicam com- **Furtum hodie delictum publicum.**

comminantis, pro *publico* declarandum est.

§. CLIX.

Definitio.

Est vero FVRTVM *dolosa rei alienae mobilis inuito domino lucri faciendi animo facta contrectatio*, quae quia vel cum, vel absque *violentia*, *metuque* maioris mali fieri potest,

vel simplex, vel qualificatum.

furtum in SIMPLEX, & QVALIFICATVM diuidendum est. Quumque simplex qualificato vnice opponatur, pro tali omne illud habendum, quod ad qualificatum referri nequit.

§. CLX.

Qualificatum quid?

Aestimatur autem QVALIFICATVM *ex vi* rebus illata, vel *iusto metu mali maioris*,* (§. CLIX.) adeoque in *tres* species, abit. Committitur enim ab eo, 1) qui aedes vel receptaculum *effringit*: 2) periculose, scalisque admotis ad aedes *ascendit*: aut 3) *armis* lethiferis instructus aedes alienas furandi caussa ingreditur, ** & vbique aliquid aufert. Ita tres *diuersas* species distinguit Imperator *art. CLIX. C.C.C.* & repetita vice ab inuicem separat *art. CLX.* Proinde non habemus, cur cum CARPZOVIO particulam *oder*, contra mentem Imperatoris, *copulatiue* accipiamus, & ascensionem cum effractione, armisque coniungamus, multo minus

nus cum EODEM *qu. LXXIX. seditionem* ac *tumultum* requiramus, atque huc verbum *vergewaltigung* torqueamus, vid. KRESS. *h. §. V.* SCHILT. *Ex. XCIX. th. XLII.* Ita vero consequitur, furtum qualificatum a) ab *vno* homine; b) in loco in *solitudine* existente committi. TAB. *ad art. CLIX. num. XXII.*

* Inde hoc furtum rectius *periculosum* dixeris, quam *violentum*, ne genus, quod Imperator in certas species distribuit, ad *vnam* tantum speciem restringatur, quod non obseruarunt REMVS, STEPHANI, & ZIERIZ *ad h. art.*

** An ergo omnis, quem arma, dum ædes intrauit, penes se habuisse, constat, fur qualificatus esse videtur? Non crederem duritiem h. e. ex mente Imperatoris indistincte huc trahi posse. Vix enim est, qui *cultello* hodie caret, & quot *gladio* quotidie non incedunt, adeo, vt etiam sortis vilioris homines in eo decorum quærant? Quum ergo hisce armis hodie alii decori, alii vis inferendæ gratia incedant, species *cit. art.* autem furto periculoso respondedebeat; vero admodum videtur simile, Imperatorem de eo cogitasse, *quem defensionis violentæ* caussa se armasse, vel præter *consuetudinem* armis instructum ædes intrasse, certum est. Neque opus erat, id nominatim exprimere, quum vsus armorum tempore Caroli V. non adeo esset promiscuus, saltim inter viliores ignotus, vt ipso facto, quoties armatus furtum commisisse conuinceba-

 tur,

tur, cum præter morem, & sic maligno consilio armatum fuisse, concludi posset.

§. CLXI.

Quando illud committatur.

Quia ergo imperator furtum, & periculum, quod læsus expertus *est*, vel saltim incurrere *potuit*, coniungit, (§. CLIX.) consequens est, vt 1) non tantum effractio *adium*, verum etiam *horrei*, *stabuli*, nec non 2) *cistæ*, vel arcæ bene munitæ, armis lethiferis suscepta, CARPZ. *qu. LXXIX. num. LXI.* TAB. *ad h. a. §. XX.* sed 3) ruptio seræ, vel monumenti *puluere nitrato* facta huc pertineat: STRYK. *V. M. h. tit. §. II.* 4) nulla differentia loci, vbi vis adhibita, facienda sit, *ruri*, an in *ciuitate:* 5) quoad arma parum referat, vtrum fur illa ad locum delicti attulerit, an ibi inuenta arripuerit? KRESS. *h. in f.* contra 6) nec *simplex* ascensio, nec 7) solum armorum, vel læsionis periculum, absque rei *contrectatione* sufficiat. CARPZ. *qu. LXXIX. num. XXXIII. LVI.* TABOR *h. §. XXIII.*

§. CLXII.

Simplex.

Atque hæc est furti *qualificati* indoles. Huic opponitur furtum SIMPLEX, cui definitio supra allata conuenit, absque omni tamen periculo, & violentia infertur, estque vel MANIFESTVM, vel NEC MANIFES-

NIFESTVM. *art. CLVIII. C. C. C.* MAGNVM, vel PARVVM. *art. CLVII. C.C.C.* PRIMVM, vel REITERRATVM. *art. CLX. CLXI. CLXII.*

§. CLXIII.

Quum ergo ad furtum contrectatio *fraudulosa* requiratur; (§. CLIX.) non difficile est cognoscere, cur 1) is, qui animo furandi aedes ingreditur, nihil tamen *contrectat*, fur non sit: *l. 21. §. 7. ff. h. l. 7. de extr. crim.* bene tamen, 2) qui contrectauit, sed postquam excessit, in *fuga* possessionem rerum ablatarum amisit, nec eas ad locum destinatum pertulit: TAB. *ad art. CLIX. §. XIV.* nec non 3) qui res, *fidei* suae concreditas, fugiendo aufert: *art. CLXX. C.C.C.* 4) nihil intersit, vtrum *physice*, an *moraliter* contrectatio facta, (Sect. I. §. XXXVII.) adeoque etiam is pro fure habendus sit, qui *consilio*, *auxilio*, alioue modo ad rerum ablationem concurrit, *l. 50. §. 3. l. 52. §. 19. l. 54. §. 4. h.* contra 5) non committatur ab iis, qui *doli*, fraudisque non sunt capaces, vti sunt furiosi, mente capti, infantes; *art. CLXIV. CLXXV. CLXXIX. C. C. C.* 6) qui per *lasciuiam* aliquid auferunt; *arg. §. 11. I. h. art. CLXV. C. C.C.* Denique 7) qui in summa *necessitate* constituti ad vitae suae conseruationem quid interuertunt, *art. CLVI. C. C. C.* Quinam hoc committant, vel non.

§. CLXIV.

§. CLXIV.

An qui ex contractu tenent.

Sicuti vero, qui res sibi concreditas auferunt, furtum committunt, (§. CLXIII. 3.) euidens est, 1) quamcunque rerum alienarum dolosam *alienationem*, ac *consumtionem* in vsus proprios, & sic lucri gratia huc pertinere: id non ad solos depositarios restringendum, cum TABORE *ead. h. a.* §. *III.* sed ad omnes, qui ex *contractu* rem alterius tenent, sibi concreditam, extendendum, quales sunt *aurigæ*, *stabularii*, *commodatarii*, *mandatarii*, *locatores*, nec non omnes *officiales publici*: *cit. art. CLXX.* HARPR. *resp. LV. num. XVII. resp. LXXV. num. LXXXIII.* adeoque 3) omnes hos pœna furum *ordinaria* merito plectendos esse, *cit. art.* BERL. *P. V. concl. LVII. num. XXI.* MANZ. *dec. palat. quæst. LXXXVII. num. I.* ILL. LEYS. *sp. DXXXVII. n. XXII.* licet praxis forsan ex autoritate CARPZOVII *quæst. LXXXV. num. LXVII.* & dispositione *l. 55. §. 1 ff. de admin. tut.* dissentiat.* Quoad officiales *publicos* tamen passim pœna ordinaria præfinita, docente STRYKIO *V. M. tit. ad l. Iul. pec. §. III. seq.* BERG. *El. crim. cap. II. §. I.* vid. *Ord. polit. Magdeb. cap. LXXI. §. IV. V.*** WERNH. *P. III. obs. CXXIV.*

* De iure Romano conclamatum est, *perfidiæ* magis, quam *furto* hoc factum conuenire, eo, quod ICti *contrectationis* conceptum tantopere restringebant per *cit. l. 55.* Eandem

l. 55. Eandem philosophiam regustauit SAXO *art. XXIX. lib. II. & art. XXII. lib. III. iur. prouinc.* Verum an eadem mens CAROLI V. fuerit, ex pœna *furti*, ad quam prouocat, dubium fit, cuius tum indefinite mentionem non fecisset, si ex ore Romanorum pendere voluisset. Accedit, iurisprudentiam nostram cortici verborum non inhærere, & tanto maiorem pœnam hic suadere, quanto grauius est delictum *perfidia*, & *interuersione* mixtum.

** Ita vero patet crimen *de residuis* non magis hodie speciem separatam constituere, quam *peculatum*, quum rationes iuris Romani cessent.

§. CLXV.

Quatenus necessitas excuset.

Quanquam porro *necessitas* a fraude excusare dicatur, (§. CLIX.7.) & sic impunitatem tribuat, non tamen *quæuis* indigentia sufficere potest, sed talis requiritur, quæ *dolum* malum penitus excludit, h. e. sine qua vita defendi, ac conseruari nequit. *art. CLXVI. C. C. C. arg. art. LXII. eod.* Vnde hæc dispositio non tantum 1) ad *esculenta*, sed potulenta, aliasque res contra *frigus* necessarias pertinet, *art. CLXXV.* CARPZ. *quæst. LXXXIII. n. XLVI.* GRANZ. *P. I. pag. 522.* frustra dissentiente BERGERO *El crim. pag.* 54. 2) *summa* calamitas ante omnia docenda est, quod, quomodo fieri debeat, docet KRESS. *ad art. CLXVI. §. I. num. II.* 3) non

æque *indigens* possessione rerum suarum spoliari, nec 4) plus quam ad euitandum *mortis* periculum necesse est, eripi debet: STRYK. *de damn. reb. alien. licit. illat. cap. IV. §. XXXII.* IDEM *de iur. necessit.* SIMON. *P. II. diss. V.* GRANZ. *P. II. pag. 167.* HERT. *L. III. parœm. III.* HARPR. *resp. VIII. num. CLXXV.* alias parum refert, 5) vtrum indigentia auferentem, an eius *familiam* concernat? *cit. art. CLXVI. C. C. C.** Et sicuti *excessus* moderaminis inculpatæ tutelæ in quæstione homicidii *arbitrariam* coërcitionem meretur; *art. CXLII. C. C. C.* ita simile quoque hoc casu iudicium ferendum. vid. BERGER. *cit. l.*

* Addunt quidam talem necessitatem, quam quis propria *culpa* non causauit, sed frustra, ceu contra ZIEGL. probauit SIMON. *cit. l. th. XVI.* Neque argumentum a *moderamine inculpatæ tutelæ* in casu homicidii huc quadrat, quo, qui autor pugnæ fuit, se tueri nequit, quum vita dissoluta sine vllo *animo lædendi* geratur; contra, qui ex necessitate cædem committit in eum, quem antea facto illicito aggressus erat, ipso facto lædendi voluntatem declaret.

§. CLXVI.

In quibus rebus committatur.

Quumque porro rei alienæ *mobilis* furtum fiat, (§. CLIX.) consequens est, 1) vt nec rei *immobilis*, *l. 25. h. t.* nec 2) *incor-*

poralis

poralis proprie furtum fiat, nec 3) rei *propriæ*, *ß. 1. I. vi bon. rapt.* VOET, *h. t.* §. *III.* nec 4) rerum extra *commercium* exiſtentium, *ß. 9 I. h.* nec 5) rerum *nullius* STRYK. *V. M. h.* §. *XIII.* adeoque nec 6) piſcium e *praeterfluente* aqua ſurreptorum: contra 7) furti reum eſſe, qui ex *piſcinis* piſces, *art. CLXIX. C. C. C.* 8) ex locis publicis *fruges*, *art. CLXVII. C. C. C.* 9) *feras beſtias* ex foreſtis, ILL. DE LVDEWIG *de furt. ferar.* 10) ex hereditate *iacente*, vel *futura*, * denique 11) qui *coniugi* conſtante matrimonio quid ſurripit, *art. CLXV. C. C. C.* tandem 12) qui vel *minimam* rem amouet. De quantitate enim demum, vbi pœna irroganda, quæſtio mouetur. *art. CLX. ſqq.*

* De hoc, non priori caſu cit. *art.* accipiendum eſſe, recte ex particula: *ſonſt*, colligit, ILL. LEYSER. *ſp. DLVI. n. I.*

§. CLXVII.

Quum porro *lucrifaciendi* animo fiat, (§. CLIX.) ſequitur, vt, qui ancillam *libidinis*, aut contumeliæ cauſſa contrectat, in furtum non incidat; *§. 11. I. h. l. 39. l. 53. pr. h. t.* nec 2) qui tabulas, *veritatis* tollendæ cauſſa aufert: *l. 16. ad l. Corn. de falſ.* 3) in hoc crimine non ad *verum lucrum*, quod fur fecit, ſed ad *damnum* datum reſpiciendum, **Quo fine?**

 adeoque

adeoque 4) pro furto nihilominus habendum sit, si vel maxime fur res furtiuas *perdiderit*, donatione abalienauerit, aut ipse violenter possessionem rerum ablatarum amiserit. *arg. art. CLX. C. C. C.*

§. CLXVIII.

Inuito domino fit. Quia denique fit *inuito* domino, vel possessore, (§. CLIX.) consequens est, 1) vt *consentienti* furtum non fiat: *l. 46. §. 8. h.* 2) non sufficiat, dominum, qui ab initio reclamauit, ex *post facto* consensisse: 3) vt sola *inspectio*, & visio domini, non sit argumentum concludens declarati consensus, quum & inspicienti, & scienti furtum fieri possit: *l. 60. §. 5. loc.* 4) vt furi prosit, si iuste existimat, *se volente* domino contrectare. *§. 7. l. h.*

§. CLXIX.

Pœna Iudæorum. His præstructis, de pœna furum videamus. Et quidem iure MOSAICO vltra *duplum*, & *quadruplum*, prouti furtum erat magnum, paruum, manifestum, aut nec manifestum, coercitio se non extendebat. *Exod. XXII.* VOET. *ad §. 5. J. de obl. quæ ex del. nasc.* quod ius etiam ROMANI, qui hoc delictum pro priuato habuerunt, secuti sunt. *§. 5. I. eod. tit.*

§. CLXX.

§. CLXX.

Non tamen eædem vbique pœnæ placuerunt. Legibus XII. Tab. enim *nocturnum* furem *manifestum* quoquo modo, succeſſu temporis, si quis id ipsum clamore teſtificaretur; *diurnum*, si is telo se defenderet, occidere priuatim licuit. GELL. *N. A. L. XI. C. f.* MATTH. *de crim. L. XLVII tit. I cap II. num. I. conf.* CELEBR. OTTO *praef ad T. I. R. p. 31. l. 4. §. 1. ad l. Aquil. l. 54. §. 2. h. t. l. 9. ad l. Corn. de ficar.* Si neque noctu, neque telo veniſſet, & ingenuus eſſet, virgis cæſus, ei, cui furtum factum, in seruitutem addicebatur; seruus contrectans verberibus exceptus, e Saxo Tarpeio præcipitabatur: *nec manifesti* pœna duplum erat. Poſtea retenta dupli pœna, manifeſtum quadruplo luendum voluerunt prætores. Præterea extra ordinem accuſatio, exemplo aliorum delictorum, de furto admiſſa. *l. f. ff. de priu. del. l. f. h. t.* Tandem IVSTINIANVS nominatim capite, aut membrorum abſciſſione fures punire vetuit. *Nou. 134. c. f. auth. sed nouo C. de seru. fugit.* Romanorum.

§. CLXXI.

Gentis TEVTONICAE mores non iidem fuerunt, ſed variis pœnis mixti, vt patet ex iis, quæ in compendio nobis exhibet ILL. HEINECCIVS *in elegantiſſimo opere de iur. Germ. tom. II. lib. II. tit. XIX.* Plerique populi Germanorum.

puli *pecuniariam* satisfactionem imposuerunt delinquentibus, vt vel leges *Salica*, *Wisigothorum*, *Alemannorum*, aliæque docent. Lege *Saxonum* tamen furtum *trium* solidorum, vel cum *effractione* coniunctum, *capite* luebatur: *tit. IV.* cuiusmodi supplicium in quocunque furto *maiore* sanxit *lex Ripuaria*, *tit. LXXIX. & Boica*, *tit. VIII. §. VIII.* nec non *Burgund. tit. XXIX. §. III.* Tandem constitutione FRIDERICI 2. *feud.* 27. *v. 8.* pœna *laquei* in eos constituta, qui *quinque solidos* furtiue abstulerint, *cui accurate respondent leges *Goslarienses tit. von vrede bracke lib. LV.* apud LEIBNIZ. *rer. Brunsw. tom. III. p. 500. we stelet, dat vif schillinghe wert is, de vorschuld des galgen, & spec. Sueu. cap. CXIV. den diep soll man hencken. Geschicht aber ein dewpphait, dew minder ist, dann fünff scilling, dew hort tze haut und tze haar*; licet *tres* solidos tantum pro mensura habuerit *Sax. lib. II. art. XIII.* Vnde simul patet, FRIDERICVM solidos *argenteos* minores intellexisse, quod iam suboluit SCHILTERO *Ex. XLIX. th. XI.* quia his vocabulum: Scillingi respondet, *conf.* BEYER *b. art. pos. XXII.* Alioquin solidos *aureos* cum *Romanos*, tum *Francicos*, quondam in Germania vsitatos fuisse, *discimus* ex WENDELINO, PITHOEO, LINDENBROGIO, CANGIO, solertibus rei nummariæ indagatoribus. Non tamen propterea FRIDERI-

CVS

CVSI. malæ crucis in furto autor est. Nam diu ante eundem hoc supplicium sustinuisse fures, patet ex *l. Ripuar. cit. l.* & DITHMARI *chron. lib. IV. edit.* LEIBNIZ. *p. 363.*

* Sunt, qui cum TREVLERO hanc dispositionem ad furtum cum *pacis publicæ violatione* coniunctum restringunt, sed frustra, præeunte SCHILTERO *Ex. LXIX. th. VII.*

§. CLXXII.

Iuris Carolini.

Ius CAROLINVM in tanta gentium aduersus fures seueritate insistit constitutioni *Fridericianæ*, parum tamen accurate pro *solidis* in vernacula substutuit: *gulden*, vocabulum obscurum, & multiplicis significatus. BERG. *El crim. pag. 37.* SCHILT. *Ex. XLIX. th. XI.* BEYER *ad art. CLVIII. pos. XIX.* GAERTN. *ad LL. Saxon. pag. 110.* Praxis solidos pro ducatis Hungaricis * ex *vsuali interpretatione* accipit, nec tamen propterea *truculentiam* pœnæ capitalis tollit, vt erudite docuit ILL. DE LVDEWIG *de furt. ferar. diff. II. lit. (n)*. Ita vero apparet, turpiter errare THEODORICVM *coll. crimin. cap. II. §. VII. num. XLIX.* natales supplicii capitalis demum e iure Carolino petentem.

* Iure Austriaco 25. floreni requiruntur. *Ord. Crim. Austr. art. LXXXIV.* vid. GVARIENT. *Cod. Austr. pag. 719.*

§. CLXXIII.

§. CLXXIII.

Quoties capitis supplicium hodie locum habeat.

Hoc iure autem *tribus* casibus ad vltimum supplicium conuolandum: I. in furto QVALIFICATO, MAGNO, & III. TRINA VICE REITERATO. *art. CLIX. CLX. CLXII. C. C. C.*

§. CLXXIV.

Quæ pœna furti qualificati.

Quemadmodum ergo TRES diuersæ furti QVALIFICATI species dantur: (*§. CLX.*) sequitur, vt ob singulas suspendium *maribus*, suffocatio *fœminis* * infligi debeat. TAB. *ad art. CLIX. §. V.* BERG. *El. crim. P. II. obs. XXVIII.* quanquam Saxones, autoritate CARPZ. vtplurimum aliter sentiant. ILL. WERNH. *P. III. obs. CLXI.* Et quia porro hisce casibus ratio pœnæ capitalis in *periculo* quærenda est, *cit. art. CLIX.* euidens est, cur ad effectum capitalis pœnæ hic non distinguatur, 1) *interdiu*, an nocte commissum sit? 2) in *vrbe*, siue *ruri*, TABOR *h. §. XIX. vid.* CARPZ. *quæst. LXXVIII. num. XXXIV.* 3) *prima*, an *repetita* vice, 4) *paruum*, an *magnum*, (aliud in *Ord. pol. Magd. c. LXXI. §. II.*) 5) *manifestum*, an *nec manifestum*, 6) res ablata *restituta* fuerit, nec ne? contra, cur 7) pœna *extraordinaria*, & *arbitraria* ** sufficiat, a) si periculum non adeo *graue* fuerit, veluti si absque scalarum admotione

ne adſcenſio facta: b) *leuiori* vi effractio ſuſcepta: c) ſi *clauis* adulterina adhibita: *diſſent.* BERG. *El. crim. pag. 55.* TAB. *b num. XXI.* CLASEN. *eod.* d) ſi fur armis non adeo *lethiferis* inſtructus: e) ſi vis adhibita, ſed nihil *ablatum*: BLVML. *h.* f) ſi vis in loco *ſolitario* facta, vt nemini violentia inferri potuerit. Et quia porro Imperator in pœna arbitraria dictmda ad *qualitatem perſonæ*, & arbitrium *iudicis* prouocat, præterea his addi debet, g) ſi ſpes *emendationis* adeſt: h) ſi de vita bene *ante acta* conſtat: i) fur *impubes*, *domeſticus* eſt, vid. KRESS *ad art. CLIX. §. V. num. II.* VOET. *h. t. §. XV.* ***

* Ratio, cur ſuſpendium in fœminas non conſtitutum, quærenda in *pudore*. Id vero aliis paradoxon videtur, quod Imperator in ſexum ſequiorem fuerit ſeuerior, ſuffocationisque pœnam, quæ *grauioribus* delictis propria, *art. CXXXI. C. C. C.* dictauerit; quem nodum quidem proponit, ſed non ſoluit ZIERIZ. *ad art. CLIX.* facile tamen ſoluere potuiſſet, ſi, ſuſpendium ſpeciem ſupplicii fœdioris, & *grauioris* eſſe, perpendiſſet.

** Memorat Imperator *effoſſionem oculorum, amputationem manuum*; & aliam ſimilem *corporis afflictiuam* pœnam. Iſta quondam frequens VALER. MAX. *lib. V. cap. VII.* præcipue in oriente, *Iudic. cap. XVI. v. 21. lib. 2 Reg. cap. XXV. v. 7.* EVSEB. *lib. VIII. cap. XXIV.*

XXVII. Inde ad Francos transiit, GVNDL. *ad laes. mai. cap. II. § XII.* & in Germania quondam saepius adplicata. KRESS. *ad h. art.* Verum hodie ob truculentiam praesumtam vsu fere non seruatur. ZIERIZ. *h.* TABOR. *eod. §. XXVII.*

*** Tum in *mare*, tum in *foemina* haec mitigantia attendi debent. Neque enim video, quomodo cum TABORE *h. §. XXIV.* haec extraordinaria coërcitio ad solas *foeminas* restringi, & verbum: *person*, quasi in singulari positum, ad comma immediate praecedens, de foemina conceptum, referri possit.

§. CLXXV.

Magni. Idem supplicii genus leges effinxerunt contra furtum simplex MAGNVM. (§. CLXXIII. 2.) *art. CLX. C. C. C.* Hoc casu tamen rationem capitalis poenae primario 1) in *damno* dato quaerit, simul vero 2) ad *personae* conditionem respiciendum esse, constituit imperator.* *Magnum* vsualis interpretatio in V ducatorum *excessu* collocat, propter verba: *oder drüber*, CARPZ. *quaest. LXVIII. num. CVI.*

* Additur *cit. art.* 3) circumstantia furti *manifesti*, vel *nec manifesti*, quae tamen genuino destituitur fundamento, & ideo in foro fere negligitur. CARPZ. *quaest. LXXVIII. num. V.* BERL. *V. concl. XLIII. LXVIII.* KRESS. *ad art. CLVIII. §. I. num. II.*

§. CLXXVI.

§. CLXXVI.

Fundamenta capitalis hic vsitati supplicii.

Quum itaque in furto *simplici magno* damnum læso illatum fundamentum pœnæ capitalis constituat, (§. CLXXV. I.) consequens est, 1) vt omnium rerum *æstimabilium* furtiua oblatio *laqueo* puniri possit: 2) ante omnia de vera rei ablatæ *æstimatione* constare debeat, per peritos rerum *taxatores*, vel per *iuramentum* læsi, eruenda: KRESS. *ad art. CLX. §. II. num. I.* BERG. *cit. l. pag. 45. diss.* GRANZ. *P. I. pag. 511.* 3) attendatur pretium *commune*, non affectionis particulare: 4) *intrinsecum*, non extrinsecum, quorsum expensæ, pro explorando furto factæ, pertinent: BERG. *cit. l. pag. 42.* 5) non solum damnum, quod inita tantum æstimatione *veri pretii* rei ablatæ, sed etiam, quod ex *ipsa ablatione* emergit: IDEM *pag. 39. diss.* WERNH. *P. IX. obs. LXXI.* 6) si aurum ablatum, ducati cum *agio* æstimentur: KRESS. *cit. l.* 7) nihil referat, *vna* vice, an *duabus* commissum fuerit: 8) vnum furtum, an vtrumque *simul* V solidos complectatur: *art. CLXI.* BERG. *cit. l. pag. 39.* LAVT. *coll. pract. h. LIV.* STRYK. *V. M. h. §. IV.* contra 9) non attendendum sit lucrum, quod fur ex re ablata percepit. BERG. *pag. 42.*

§. CLXXVII.

Quod vbique res æstimabiles supponit.

Quemadmodum vero quarumcunque rerum *æstimabilium* pretium, V ducatos excedens, ad pœnam capitis sufficit; (§. CLXXVI.) sequitur, 1) vt hoc supplicium recte infligi possit *feripedis*, ILL. DE LVDEWIG *de furt. ferar.* quamuis ex speciali rescripto *Pot. Reg. Boruss.* ad *quantitatem* non respiciatur, quod exhibet IDEM in calce, 2) furtum *apium* huc pertineat, vt contra CARPZOVIVM *quæst. LXXXI. num. L.* docuit WERNH. *vol. IV. obs. for. suppl. ad P. III obs. XXXIII.* nec non 3) furtum *piscium*, ablatione ex arcis piscariis, vel piscinis facta; BLVML. *h.* 4) furtum *cancrorum*: BERG. *cit. l.* 5) furtum *lignorum*; *art CLXVIIII. C.C.C.* COLER. *dec. CXLIV.* 6) *frugum*: *art. CLXVII. C. C. C.* BERG. *El. crim. p. 55.* 7) vt idem dicendum sit de his, qui ad furtum concurrunt, & ab eo quantitatem *legalem* participant: 8) qui armentum ex *grege* furtiue abducunt, quales stilo Romano *abigei* dicuntur: IDEM *cit. l. p. 61.* denique 9) *tritores*, qui frumentum excussum furtiue subduxerunt, non prætereundi, quamuis ex præiudicio (§. CLV.) adducto in mitiorem sententiam iuerint *ICti Wittebergenses* apud ILL. WERNH. *P. V. obs. CIII.*

§. CLXXVIII.

§. CLXXVIII.

Ex eodem fundamento, & quia pœna suspendii hisce casibus satis *dura* est, (§. CLXXII.) porro consequitur, 10) vt pœna capitalis in *extraordinariam* commutanda sit, si de *quantitate* ablata non accurate constat, & læsus vel iurare *nolit*, vel ob mortem non *possit*: * 11) si reus *restituerit* rem ablatam, siue ante incarcerationem, siue post eandem: HARPRECHT. *vol. nou. cons. LIV. num. LXII.* secus iure *Saxonico*, ILL. WERNH. *P. IV. obs. CCXII. CCXXV.* 12) si læsus *pretium* rei, vel in totum, vel in tantum receperit: 12) si tertius pro fure *soluerit*: ** 14) si læsus damnum ipse *remiserit*: 15) si reus *compensare* possit: BERG. *El. crim. pag. 46.* LVDOVICI & BECK. *de restit. rei furtiu.* Sunt tamen, qui hæc mitigantia non admittunt propter *l. 65. de furt.* MEV. *ad ius Lub. P. IV. tit. I. art. VIII. num. VI.* FARIN. *pr. crim. quæst. CXXIV. num. CLXXII.*

Mitigatur pœna ordinaria 1) ob cessans damnum.

* Reprobat hoc Cl. LEYS. *de iniust. in fur. indulg. opp. num. XV.* & *nimiam* Doctorum hac in re scrupulositatem non sine ratione notat, licet ipse speciem furti *qualificati* supponat, in quo de quantitate non quæritur.

** Aliud tamen dicendum putant, si *tertius* domino res furtiuas reddere cogitur, quia hoc casu is, qui eas *b. f.* a fure comparauerat,

 in

in damno hærere non desinit, quod ad pœnam *capitalem* sufficit. BERG. *cit. l. P. II. obs. XXXV.* LEYS. *cit. l. num VII.* WERNH. *P. IX. obs. CL.*

§. CLXXIX.

Non ob lucrum a fure perceptum.

Idem fundamentum porro docet, mitigationi pœnæ capitalis locum non esse 16) ob *qualitatem* rerum ablatarum, vel personarum, quibus furtum factum, vti quidem docuerunt BERL. *P. V. concl. XLIII. num. XLIII.* ROCER. *de furt. cap. I. num XLIV.* MENOCH. *de A. I. Q. L. II. cas. CCXCV. num. V.* nec verbum: *den beschadigten*, carpendum, multo minus 17) ob cessans *lucrum* furis; contra potius eum etiam suspendendum esse, qui rem furtiuam perdidit casu, vel culpa, aut viliori pretio distraxit, donauit &c. CARPZ. *quaest. XXXVIII. num. LI.* TAB. *ad art. CLX. num. XI.* Extra ordinem tamen in furto *a pluribus* commisso, non tam damni a læso perpessi, quàm *quantitatis* ad singulos redundantis ratio in pœna singulis infligenda habetur. STRYK. *V. M. h. l. §. VII.* BERG. *cit. l. pag. 43.* BECK *cit. l. §. XXIII.* ILL. WERNH. *P. VI. obs. CCCCLX.*

§. CLXXX.

1) ob personæ conditionem.

Denique *personæ* conditio, & vita ante acta multum conducit ad pœnam capitis mitigandam; (§. CLXV.) ex quo fluit, 18) vt pœ-

pœna ordinaria etiam in furto magno temperanda sit, si vitæ bene *ante acta* euidentia extant testimonia: * 19) si fur *simplex*, vel a maleuolis *seductus* fuit, aut spes emendationis adest. HARPR. *P. II. cons. LIV.* TAB. *cit. art. CLX.* 20) si ratio *ætatis* concurrit: *art. CLXIV. C. C. C.* 21) si proximi *heredes*, ** vel coniuges se inuicem spoliarunt. *art. CLXV. C. C. C.* Extra has circumstantias in furto magno magis regulæ insistendum, quamuis nec doctores, nec statuta in Germania deficiant, quæ suspendii pœnam in furto magno, prima vice commisso, reprobant, docente CLASENIO *ad art. CLX. in f.* KRESS *cod. §. II. in f.* ILL. HEINECCIVS *I. G. T. II. lib. II. §. LX.*

* Aliud dicendum, si solus *dignitatis* respectus adest, qui reum a capitis supplicio non liberat, STRVV. *de furib. a poen. laq.* immun. *cap. II.* sed tantum in *arbitrariis* attenditur. (§. XXIII)

** Siue ex hereditate sperata, siue iacente. Aliud autem de *extraneis* contrectatoribus dicendum, quos perperam ob *cit. art.* mitius puniendos censent CARPZ. *lib. VI. tit. IX. ref. LXXXV.* WERNH *P. VI. obs. CCCXC.*

§. CLXXXI.

Quemadmodum quæ hactenus dicta, ad furtum *magnum*, prima, vel secunda vice reiteratum pertinent; ita econtra semper Paruum quomodo puniatur.

pœna

pœna *extraordinaria* est, in furto *paruo*, h. e. quinque ducatorum æstimatione non constante. Neque enim pœna *dupli* iure Carolino *art. CLVII.* constituta in foro attenditur, sed arbitrio iudicis coërcitio relinquitur. KRESS. *ad cit. art. CLVII. §. I. n. IX.* THOMAS. *de abig. §. XCIII.* & grauior, aut leuior est, prouti multum, aut parum abest a quanto *legali* æstimatio damni per furtum dati. *Manifestum*, an *nec manifestum* sit, parum in foro curamus, contra *cit. art.* ceu non ita pridem docuit ILL. HEINECCIVS *cit. l. §. LXI.*

§. CLXXXII.

Quomodo tertia vice reiteratum coerceatur.

Tandem furtum TRINA vice reiteratum capitaliter punitur, (§. CLXXIII.) cuius rationem tum in *malitia*, ex *habitu* furandi comparata, tum in *æquiparatione* cum furto qualificato quærunt. *art. CLXII. C. C. C.* Inde vero consequens est, 1) vt id demum pro furto tertium reiterato habendum sit, quod *diuerso tempore*, nec adeo *paruo* spacio intermedio, licet in rebus, ac locis iisdem, commissum est, quum alias vix omnem frontem perdidisse, & *ein verlæumter dieb* dici possit: BLVML. *ad art. cit. num. II.* SALIG *de poen furt. incert. æstimat. §. VIII.* BERG. *El. crim. p.* 40. BERL. *concl. cit. XLIII. num. CI.* VOET. ad

ad ff. h. t. §. XVIII. DN. PARENS *T. II. conf. MLXIX. dissent.* KRES. *h.* 2) nulla differentia facienda sit, vtrum fur propter primum, & secundum furtum iam *punitus* fuerit nec ne? * 3) furta *præscripta* in computum hic non veniant: *dissent.* BERG. *cit. l. pag.* 40. & BERLICH. *cit. loc. num. CX.* facilius 4) a quibus quis *gratia* principis absolutus est. BERL. *cit. l. num CIX.*

* Ita recte rationes subducit BERGERVS, quorsum & constitutio *Carolina* mentem direxisse videtur, dum alias frustra *probationem* priorum furtorum requireret, *cit. art.* Et tamen plerique mitigationi hoc casu locum dant, docente STRYKIO *V. M. h. §. IX.* & WERNHERO *P. V. obs. CXCVII. quasi* huiusmodi admonitio demum *einen verläumdeten dieb* efficiat. Eandem sententiam probat *Ord. pol. Magd. c. LXXI. n. I.*

§. CLXXXIII.

Quando hoc casu pœna mitiganda.

Sicuti vero malitia, & habitus furandi *læsionis* respectum in dictanda pœna non *simpliciter* excludit, & æquiparatio cum furto *qualificato* in *art CLXII.* facta, non *absolute*, sed *secundum quid* intelligi potest; præterea plura *absurda* consequerentur, si verbis *cit. art.* præcise inhærendum esset: KRESS. *h. §. I. num. II.* rationis est, vt ignosci debeat reo, si furtum, tertium reiteratum, *coniunctim* ad quantitatem *legalem* non ascendit. LVDOVICI *h.* BERG. *cit. l.* STRYK. *cit. l. dissent.* BLVML. *h.* HARPR. *vol. nou. Conf. LIV.*

 num.

num. XXXV. Quia tamen hoc pro grauiori, ac tetriori, quam furtum primum, atque magnum, merito habendum, cauſſæ mitigandi circa *reſtitutionem* rei ablatæ *difficilius* hic locum inuenire debent,* LVDOV. & KRESS. *ad h. art.* Interim durities malæ crucis facile iudicem in benigniorem ſententiam trahere poteſt, ac ſolet. HARPRECHT. *P. II. conſ. LIV. vol. nou.* CLASEN. *h. art.*

* In *Ord. polit. Magd.* etiam hoc caſu capitale ſupplicium ſublatum eſt, ſurrogata fuſtigatione. C. LXXI. 3.

§. CLXXXIV.

Pœna publica priuatam ſatisfactionem non tollit.

Hæc ad *criminalem* perſecutionem pertinent, quæ, quia intereſſe priuatum non tollit, (§. XXVIII.) non obſtare poteſt, quo minus ab *heredibus* furis, etiam poſt ſuſpendium, reſtitutionem damni petere poſſit læſus, ſiue res furtiua adhuc *extet*, ſiue *conſumta* fuerit, quod optime contra CARPZOVIVM euicit LVDOVICI *de reſtit. rer. furt. cap. I. §. VI. ſeq.* Actiones in duplum, & quadruplum vero in foris Germaniæ exules eſſe, ICti cordatiores teſtantur. B. THOMAS. *de vſu act. pœn.* ILL. HEINECCIVS *I. G. T. II. lib. II. §. LXI.* BEYER. *ad ff. h. t. pag 599.*

§. CLXXXV.

§. CLXXXV.

Vindicta priuata.

Denique quo iure quondam impune occidere licuit furem *nocturnum*, eodem quoque hodie id permissum, cum ratio eius iuris sit perpetua, quando quidem periculum *praesens* fuit, nec *acclamatione* territus fraudulosum consilium mutauit. Ita respondit ordo ICtorum huius loci apud DN. PARENTEM *T. II. consf. MLXXI.* Neque aliud dicerem de *diurno*, si de vi, vel resistentia periculosa constat. *art. CL. C. C. C.*

CAP. XIV.
DE SACRILEGIO.

§. CLXXXVI.

Sacrilegium quid & quotuplex.

SPecies furti est SACRILEGIVM, & tum *loco*, tum *obiecto* ab illo differt; alias iisdem fundamentis constat, vt pleraque hic quoque repetenda sint, quae Cap. anteced. proposuimus. Committitur vero secundum ius *Carolinum* triplici modo: I. auferendo rem *sacram* de loco *sacro*, II. rem *sacram* de loco *profano*, III. rem *profanam* de loco *sacro*. *art. CLXXI. C. C. C.* *

* Id principiis iuris canonici accurate congruit *can.* 17. *C.* 16. *qu.* 4. non vero iuri romano, cui posterior species incognita, vt docet

cet *l. 6 ff. ad l. Iul. pecul.* & pluribus deduxi in *differt. de var. facril. spec. ex ment. iur. ciuil.*

§. CLXXXVII.

Casus huc pertinentes.

Quum vero ius Carolinum sacrilegium ex iuris canonici principiis æstimet; (§. CLXXXVI.*) hoc iure vero conceptus rerum sacrarum *latiſſimus* sit, vt non tantum *conſecratas*, verum *benedictas*, ac ad vſum *pium* destinatas complectatur; ratio reddi potest, cur hoc crimen committatur contrectatione* 1) *monſtrantiæ*, cui sacramentum altaris inest: *art. CLXXII.* 2) *ceræ*, ac patenarum altari impositarum: *ibid. CLXXIV.* 3) *eleemoſynarum art CLXXII.* Contra, cum apud nos res sacræ vnice ex *vſu immediato* ad cultum diuinum denominentur, euidens est, omnium eiusmodi rerum contrectationem sacrilegium conficere, qualia plenius exsecutus sum in *duplici* diſſertatione *de variis ſacrileg ſpecieb. ex ment. iur. canon.*

* Intelligo sacrilegium, quatenus in sensu *ſtricto* sumitur, & speciem *furti* constituit; alias enim ex iuris canonici traditis rerum, vel personarum sacrarum *læſionem* denotat, vt *cit. diſſ.* plenius docui.

§. CLXXXVIII.

Pœna legum Mosaicarum.

In republica IVDAICA sacrilegium hoc stricte dictum aliquando *vltimo* supplicio, in

in specie vero *lapidatione* punitum fuisse, docet exemplum *Achant.* Ios. VII. quocum tamen peculiares circumstantiae erant coniunctae, quibus deficientibus, sola poena *dupli*, vel *quadrupli* obtinuisse videtur. *Leu. V, 15. 16.* L' EMPEREVR *de LL. Hebr. forens. C VII. §. II. pag.* 144. *vid. differt mea de var. sacril. specieb. ex ment. iur. ciuil. §. XIII.*

§. CLXXXIX.

Contra sacrorum suorum vindices fuere acerrimi GRAECI, vltimum supplicium aduersus sacrilegium constituentes. XENOPH. *lib. I. memorab. pag.* 721. *& in orat. pro reg. Agesil. pag* 672. quod imitati sunt ROMANI, ex lege *Iulia peculatus*, morte huiusmodi crimen expiandum esse, existimantes, *l. 6. 9. ad l. Iul. pecul.* in iis casibus, quos ad sacrilegium pertinere docebant, (§. CLXXXVI.*) *cit. diss. §. XXXV.* **Graecarum ac Romanarum.**

§. CXC.

Inter GERMANOS veteres, durante adhuc gentilissimo supplicium truculentia plenum memoratur in *addit. Sapient. ad LL. Frison. tit. XII. Qui fanum effregerit, & ibi aliquid de sacris tulerit, ducitur ad mare, & in sabulo, quod accessus maris operire solet, finduntur aures eius, & castratur, & immola-* **Germanicarum.**

 tur

tur Diis, quorum templa violauit. Alias in legibus *Saxonum* pœna *mortis* iam statuta contra sacrilegos *tit. II. §. VIII. & tit. V. §. II.* quæ repetita *cap. de part. Saxon. cap. II.* ad *rotæ* confusionem postea extensa, propter sacrilegium *violenter* commissum in *spec. Saxon. lib. II. art. XIII.* Idem suo modo repetitum in *spec. Sueu. cap. XIV.* editionis BERGERIANAE *Wer in kirchen, oder in kirchhœfen icht stillt, das dreyer pfenning wert ist, den soll man rade brechen, oder man soll ihm haut und haar abschlaben bey dem hœchsten, und ist doch darzu in den pann*, sed non conueniunt editiones. Nam nec MEISCHNERIANA, nec SCHANNATIANA crurifragii mentionem faciunt, docente ILL. HEINECCIO *I. G. T. II. lib. II. §. LII.* *

§. CXCI.

Iuris Carolini.

CAROLINVM ius 1) fures *monstrantiæ* igne concremandos, 2) rerum sacrarum *maioris* pretii, capite simpliciter puniendos iubet, *art. CLXXII. C. C. C.* cum quo concordat *Ord. Crim. Austr. art. LXXXVI.* nisi quod hoc iure cadauer post supplicium *rogo* imponendum sit: 3) reliquos sacrilegos secundum regulas *furti* coercet *art. CLXXIII.* seq. In eo saltim 4) diuersum ius hic occurrit, quod caussæ pœnam furti ordinariam mitigantes *diffici-*

difficilius admittendæ sint, *art. CLXXIV. C. C. C.* quæ dispositio apud nos quoque, quibus res sacræ non minus *peculiari immunitate* & sanctitate *externa* gaudent, rationem habet, vt euici *diss. poster. de var. sacril. spec. ex ment. iur. can. §. XI.* licet alias vbique sacrilegi vt *fures* puniantur. Pœnam *ignis* vero, quæ vnice ex conceptu *transsubstantiationis* fluit, plane ignoramus. BERG. *El. crim. pag. 63.* BRVNN. *de proc. inquis. cap. IX. num. LXXXVII.*

§. CXCII.

Quando apud nos pœna capitalis locum habeat?

Quum ergo sacrilegium imprimis apud nos ex regulis furti *simplicis*, quoad pœnam, æstimetur; (§. CXCI.) sequitur, 1) vt sola effractio ecclesiarum, sine contrectatione, *extra ordinem* puniatur: contra 2) pœna suspendii propter ablationem *eleemosynarum* vel rerum proprie sacrarum, aut non sacrarum ex loco sacro tunc demum locum habeat, si pretium quantitatem V *ducatorum* excedit. vid. WILDVOGEL *de eo, quod iust. est circa saccul. sonant. pag. 43.* CLASEN. *ad art. CLXXII.* KRESS. *eod.* Quia vero simul hic minor *misericordia*, ac in furto simplici admittenda est, §. anteced. n. 4. 3) fluit, vltimum supplicium ob *restitutionem* rei ablatæ, vel eiusdem pretii non in extraordinariam pœnam commutari posse: LEYS. *de iniust. in fur. indulg. append. n. X. dissert.*

HARP-

HARPRECHT. *ref. XLV. in f.* facilius 4) caussas mitigandi *communes* sacrilegis prodesse, quorsum necessitatem, infantiam, aliaque refero. *art. CLXXV. C. C. C.*

CAP. XV.
DE PLAGIO

§. CXCIII.

Plagium quid?

CVM furto, & sacrilegio quodammodo conuenit PLAGIVM, quod est *contrectatio liberi hominis, vel serui alieni*, quem quis emit, vendit, permutat, donat, abducit, celat sciens dolo malo. *l. t. 1. 4. 5. 6. §. f. h. t. l. 1. 2. 9. C. eod.* Inde vero concludo: I. omne plagium fieri *dolo malo*: II. *celandi* hominis, vel *libertatis* opprimendæ gratia. *l. 6. §. 2. h. l.*

(§. CXCIV.)

Fit dolo malo.

Quum ergo dolus malus hic concurrere debeat (§. CXCIII.) 1) sequitur, vt pro plagiario habendus non sit, qui seruum alienum *bona fide* possidet, *l. 3. ff. h.* 2) qui *suum* seruum iusta ratione ductus existimauit. *l. 14. C. h.* denique 3) penes quem seruus *operas* suas, vt pasceretur, locauit. *l. pen. §. 1. ff. h.*

§. CXCV.

§. CXCV.

Quum porro celandi hominis, vel libertatis opprimendæ caussa fiat; (§. CXCIII. 2.) sequitur 4) vt qui *lucrifaciendi* gratia seruum intercipit, non de plagio, sed furto teneatur: *l. 6. ff. h. t.* multo minus 5) huius criminis se reum faciat, qui ancillam *libidinis* gratia rapit. (§. CXXVIII.) In quem finem.

§. CXCVI.

Apud IVDAEOS hoc crimen capitali supplicio punitum. *Exod. XXI. 16. Deut. XXIV. v. 7.* ROMANI vero ex *Lege Fabia* pecuniariam pœnam reis inflixerunt, donec tandem recentioribus legibus grauior introducta, & ad *metallum*, vel supplicium *capitis* extensa. *l. 1. & vlt. ff. h. l. 7. C. l. vlt. C. eod.* Pœnæ Iudæorum.

§. CXCVII.

In legibus GERMANICIS frequenter hoc crimen occurrit, veluti *Leg. Frision tit. XXI. L. Aleman. tit. XLVII. §. I. II. L. Wisigoth. L. VII. tit. III. §. III. Leg. Saxon. tit. II. §. VII.* quæ tamen ad exemplum homicidii plerumque compositionis *pecuniariæ* mentionem iniiciunt, præterquam quod per *L. VI. capit. tit. IX.* nec non *edictum Theodorici Regis c. LXXVIII.* pœna capitalis in plagiarios fuerit statuta, repetita *art. XCV.* Germanorum.

Fff *Ord.*

Ord. Crim. Austr. apud GVARIENT. *Cod. Austr. pag.* 726. Ius *prouinciale Saxonicum* eius nullam facit mentionem, sed in *spec. Sueu. cap. CCX. suspendio* vindicatur facinus.

§. CXCVIII.

Hodierna. CAROLINA constitutio de hoc crimine silet. Interim quia, vbi hæc deficit, ad ius ciuile commune recurrendum in foro; (S. I. §. XXVI.) inde hodie, si celandi liberi hominis gratia fit, *capitale* supplicium, si ob alias caussas, *virgarum* coërcitio * applicari solet. VOET. *ad ff. h. t. in f.* BERG. *El. crim. pag. 64.* CARPZ. *qu. LXXXIII. num. LXXXIX.* Illustre exemplum plagii capitaliter puniti in persona Christiani *von Kauffungen* refert ALBIN. *chron. Misnens. P. I. cap. XXI.* & PAVL. LANGIVS *in chron. Numburg. apud* MENCKENIVM *script. rer. Germ. T. II. pag.* 47. Aliud exemplum, quo duo rei, nobilis cuiusdam filium blandis verbis pellectum abduxerunt, & patri denunciarunt, si quidem viuum recipere natum vellet, aliquot millia ducatorum numeraret, refert HEIGIVS *P. II. qu. XXXII.* quale supplicium vero subierint, non addit.

* Sic fustigationem nuper dictauimus mulieri, quæ infantem, vt alios mendicando ad misericordiam flectere eo facilius posset, dolo malo surripuerat.

CAP.

CAP. XVI.
DE HOMICIDIO.

§. CXCIX.

SEquuntur crimina *sanguinis*, quae omnia HOMICIDIO committuntur, quod est *caedes hominis contra ius facta.* Quemadmodum vero caedes *dolo*, *culpa*, *casu*, denique ex *necessitate*, inferri potest; ita euidens est, quatuor species homicidii dari, nimirum DOLOSVM, CVLPOSVM, CASVALE, NECESSARIVM. Priores binae species demum *contra* ius committi intelliguntur, alteraque *ordinaria* poena, altera iterum *extra ordinem* plectitur: posteriores vero *impune* committuntur, nec crimina constituunt. (S. 1. §. XXVIII.) **Homicidium quid & quotuplex.**

§. CC.

Sicuti vero dolosum ex *modo* & *personis*, in quas committitur, valde aggrauatur; ita inde oritur distinctio inter homicidium SIMPLEX, & QVALIFICATVM. Huc pertinet LATROCINIVM, ASSASSINIVM, VENEFICIVM, HOMICIDIVM PRODITORIVM, PARRICIDIVM. Hoc capite de *simplici* agendum erit. **Dolosum quotuplex.**

Fff 2 §. CCI.

§. CCI.

Axiomata de homicidio simplici.

In homicidio SIMPLICI sequentia axiomata notanda: I. homicidium vltimo supplicio puniendum *dolo* committi debet: II. quicunque alteri mortem infert, vel eius morti *caussam* proximam præbet, criminis homicidii reus est. *l. 15. ff. ad l. Corn. de sicar.*

§. CCII.

Quinam hoc committant, vel non?

Quum ergo homicidium non sit *capitale*, nisi *dolus* concurrat, (§. CCI.) dolus autem propositum, & intentionem *necendi* constituat, illa vero, si ad occidendum tendit, vel *directa* vel *indirecta* esse possit: (S. I. §. XLIII.) consequens est, vt 1) huc referendus sit, qui animo occidendi *directo*, alterum necat: *l. 1. §. 3. ad l. Corn. de sic. l. 15. eod. art. CXXXVII. C. C. C. art. CXLVI. eod.* 2) qui instrumento, alioque medio *lethifero*, absque animo necandi *directo* homicidium committit: * *l. 38. §. 5. ff. de pœn. art. CXXXVII. CXLVIII. C. C. C.* FRÖL. *ad C. C. C. P. II. pag. 137.* BERG. *El. crim. P. I. pag. 91.* STRVV. *obs. crim. cap. VIII. obs. XXVI.* CARPZ. *quæst. III.* dummodo a) vulnus inflictum fuerit *lethale*, & b) animus *lædendi* concurrat. DN. PARENS *ff. ad l. Corn. de sic. §. XXX.* c) reus *sponte* ad actum accedat: 3) qui in persona tertii *errat*, & innocentem, quem necare non in-

ten-

tenderat, præter intentionem interimit: *art. CXLV. C. C. C.* BERG. *pag. 92.* CARPZ. *qu. V.* HARPR. *resp. I. num. XCV.* SCHILT. *Ex. XLIX. th. CXXIV.* contra 4) huc non pertineant *infantes: l. 12. ad l. Corn. de sic. Clem. vn. de homic.* 5) *furiosi, cit. l. 12.* nisi tempore interualli cædem commiserint: 6) *melancholici: art. CLXXIX. C. C. C.* WILLENB. *Ex. sabb. P. II. Ex. LIV.* CARPZ. *lib. VI. tit. IX. resp. CXII.* 7) *dormientes,* & noctambuli: DAMHOVD. *pr. crim. cons. LXXXIV. num.* XII. 8) *ebrii*: RICHT. *dec. I. num. CLXXI. & P. V. cons. VI. n. XXIII.* 9) summe *irati:* FRÖL. *cit. l. pag. 149.* THES. *dec. CLXXVIII.* 10) iustissimo in *dolore* constituti, quorsum etiam pertinent *pater*, & *maritus*, qui adulterum in flagranti delicto repertum occidunt. *l. 24. ff. ad. l. Iul. de adult. art. CXLII. C. C. C. Ord. Crim. Austr. art. LXII. §. VIII.* apud GVARIENT. *Cod. Austr. pag. 691.* MOLINA *de iust. & iur. T. IV. disp. XV. §. I.* Consimilem casum de marito vxorem, in adulterio repertam occidente, habet CARPZ. *dec. XCV.* 11) in summa *famis* necessitate constituti: FRITSCH. *opusc. vol. II. P. III. Tr. XXI.* de quo casu lepidum exemplum exhibet CARPZ. *L. VI. tit. IX. resp. XCIV.* denique 12) *volentem* occidentes. KRESS. *ad art. CXXXIV. C. C. C.*

* De hoc casu multi dubitant, eo, quod arma talia solam *præsumtionem* doli ad necem directi inferant, ex qua nemo puniendus, *art. XXII. C. C. C.* quibus addunt *l.* 1. *§.* 3. *ad l. Corn. de sic. l.* 1. *C. eod.* adeoque *torturæ*, vel *purgatorio* hoc casu ante omnia locum dant. WESENB. *ad tit. I. de publ. iud. §. V.* Verum inuita ordinatione *criminali*, ob loca supra allegata; & renitente *ratione* iuris, quum ex tali instrumentorum nociuorum vsu non simplex præsumtio, sed argumentum omni exceptione maius, de animo occidendi, colligatur. BERG. *El. crim. pag.* 91. Enimuero qui 1) *sponte*, 2) cum animo *lædendi*, 3) versatur in re *illicita*, ex qua scit, vel scire facile potest, ac debet 4) mortem *ordinarie*, ac *per se* inde sequi posse, ac solere, is antecedenter eam *velle*, ac per consequens *animum occidendi* habere censetur, ex vulgato axiomate: *Qui consentit in antecedens, non potest non consentire in consequens.* BLVML. *ad art.* CXXXVII. *n. VII.* ZIEGL. *dicast. concl. XXVI. §. VIII.* CARPZ. *qu. I. pr. crim, per tot.* SCHILT. *Ex. XLIX. §. CXIX. seq.* HARPRECHT. *resp. LXXV. num. CXCVII.*

§. CCIII.

Qui culposum?

Ex eodem principio sequitur, 13) a capitali pœna immune esse homicidium CVLPOSVM, quod committitur, quoties quis sine intentione occidendi * 1) versatus est in *re* illicita, vel 2) illicito *loco*, vel 3) illicito *tempore*, vel 4) illicito *modo art. CXXXIV. C. C. C.*

C.C.C. CARPZ *qu. XXVII.* Consequenter huc pertinet a) medicus, aut chirurgus, qui vel ex *imperitia* malis medicamentis, vel ex *negligentia* infelici successu vulnus, aut morbum male curauit: *cit. art.* b) qui poculum procurandæ *conceptionis* ergo sinistro euentu incaute propinauit: *l. 3. §. 2. ad l. Corn. de sicar.* c) qui armis *non lethiferis* per accidens alterum necauit, modo in re illicita versetur: CARPZ. *quæst. III. num. XLII.* d) qui instrumentis *lethiferis* per *lasciuiam* mortem alterius procurauit: *art. CXLVI.* e) qui bestiam ad lædendum pronam non satis *custodiuit*, vt homo ejus feritate perierit: *art. CXXXVI. C. C. C. Sachs. Landr. lib. II. art. LXII.* f) qui *temere* quid affectauit, vnde propter *infirmitatem* alteri mors procurata, *cap. 61. X. de homicid. l. 8. ff. ad l. Aquil.* g) qui *excessum* in moderamine inculpatæ tutelæ commisit, *art. CXLII. C. C. C.*

* Directa, vel indirecta sc. Enimuero cum *simplici* animo lædendi *culposum* homicidium omnino subsistere potest, veluti quando ex iusto *dolore*, *lasciuia*, aut instrumentis *non lethiferis* cædes commissa.

§. CCIV.

Porro hoc axioma docet, 14) CASVALE homicidium ad hanc classem non pertinere, nec vllis pœnis subiiciendum esse. Qui casuale.

esse. Tale autem dicitur ab eo committi, qui in re illicita, locomodo & tempore licito, sine animo lædendi, ex *improuiso* alterum necat. *art. CXLVI. C. C. C.* Hæ circumstantiæ vero *simul* concurrere debent, quum ex *vnius* defectu culposum oriatur. (§. CCIII.) Huc ergo referenda cædes in *torneamentis*, vel *pugillationibus* athletharum commissa. STRVVA *obs. crim. cap. IX.* CARPZ. *P. III. dec. CCXCVI.* aliique casus, qui *cit. art.* referuntur.

§. CCV.

Qui necessarium?

Denique ex proposito axiomate fluit, 15) excludendum esse homicidium *necessarium*, quod ob moderamen inculpatæ tutelæ prorsus impune est. *art. CXXXVIII.* Id moderamen vero *tribus* fundamentis constat. Necesse enim est, I. vt quis *iniuste* & ex *improuiso* aggressus: II. in periculo *præsenti* vitæ, corporis, membrorum, pudicitiæ, honoris, ac bonorum constitutus sit: id III. alio *leniori* remedio auertere, suamque conseruationem non aliter, quam nece inuasoris, obtinere possit. *art. CXXXIX. CXL. CXLII. CL. C. C. C.*

§. CCVI.

Hoc supponit iniustam aggressionem

Quum ergo aggressio eaque *iniusta* ac *improuisa* hic supponatur; (§. CCV.) sequitur, vt hoc moderamine tutus haud sit, qui aggressor aut autor *rixæ* fuit: BERG. *El. cr. p. 101.* CARPZ.

qu.

qu.-XXIX.. num. XLII. LYNK *dec. MLVI.* CONS. HALENS. *tom. I. lib. I. conf. II. n. I. conf. CCXXII. in f.* 2. qui in *adulterio* deprehensus maritum, vel patrem aggressorem occidit: *art. CXLII.* 3) qui *ministros publicos* ad capiendum ipsum instructos peremit: *ibid.* 4) qui *prouocatione* alterius praecedente, ad conflictum se stitit, BERG. *cit. l. P. I pag.* 265. BLVML. *ad art. CXL. num. II.* BERL. *P. IV. concl. XVII. num. VII.* COTHM. *T. V. ref. II. n. CXI.* versatus enim est in re illicita, (§. CCIII.) & sponte cum animo laedendi ad conflictum accessit: contra 5.) ad moderamen prouocare possint omnes, qui in re *licita* versati, aggressores nece repellunt, quorsum & *pignorantes* refert BERG. *cit. l. P. I. obs. XX X.* 6) nulla differentia personarum facienda sit, adeoque *maritus* quoque aduersus insultus *iniustos* mulieris sese hoc modo defendere possit. *art. CXLIV C. C. C.*

§. CCVII.

Praesens periculum vitae, membrorum.

Quumque porro *praesens* vitae, membrorum, pudicitiae, honoris, ac bonorum periculum concurrere debeat; (§. CCV.) ratio reddi potest, cur 7) aggressor, qui existimationem, vitam, membra, in discrimen vocare vult, *armis* lethiferis instructus, & 8) talis persona esse debeat, quae *solet*, & potest mi-

nas exequi: *art. CXL C. C. C.* cur 9) contra stupratorem, aut bonorum inuasorem etiam *inermem*, violenta defensio locum habeat; * GRANZ. *C. V. m. II. f. III. art. III. num. CXVIII.* MAVRIT. *de duell. §. XXVI.* contra cur 10) solæ minæ *verbales* non sufficiant, nec iniuriæ reales leuiores, quorsum & depalmationem refero: GRANZ. *C. VI. m. II. f. II. art. IX. num. CCCLVIII. diff.* DAMHOVD. *pr. crim. cap. LXXIX. num. I.* TILESIVS *de homicid. ob alapam.* cur 11) *æqualitas* armorum non desideretur: CLASEN. *ad art. CXL. C. C. C.* cur 12) aggressus *primum* ictum expectare non debeat: *art. CXL. C. C. C.* cur 13) hæc exceptio etiam contra *furiosum*, *ebrium*, *lunaticum* aggressorem locum habeat. GRANZ. *cit. l. num. CCCXXXIX.*

* Eo vsque, vt *aufugientem* perimere ictu gladii liceat, si 1) homo ignotus, 2) clamore a fuga non deterritus est, docente KRESSIO *ad art. CL. §. VII* Sicuti vero hoc ad res *mobiles* ablatas pertinet; ita econtra ob inuasionem *im mobilium*, ad quas recuperandas tot remedia possessoria in promtu sunt, cædes non est licita.

§. CCVIII.

Honoris. Alias diuersimode verba *cit. art. ehr und guten leumuth* explicant interpretes. THEODORICVS *crim. pag.* 1560. illa de adul-

tero

tero a *marito* deprehenſo: MATTHIAE *de neceſſ. homicid.* §. *XXIII.* de *pudicitia* defenſa: REMVS de *nobilibus*; CARPZOVIVS *quæſt. XXX. num. LXII.* de iis accipit, qui ratione poteſtatis, vel *fidei* datæ ex ſpeciali obligatione ad declinandam fugam obſtringuntur: MAVRITIVS *in diſſert. de vit. def. ſau.* §. *XXI.* inter *claros*, & minus claros diſtinguit; KRESSIVS rem *arbitrio* iudicis committit, vt gradum dedecoris, & allegati honoris perpendat: ZIEGLER. cum STRVV. *de vind. priu. th. XXVII.* honoris, & vitæ periculum *coniunctim* requirit BESOLD. *conſ. CCXC. num. XXX.* cum SIXTINO *conſ. Marburg. Vol. II. conſ. CXVI. num. XLIII.* iſtam diſpoſitionem ſolum ad *Germanos*, quaſi hos fuga non deceat, reſtringit: alii cum BERGERO *El. crim. P. I. pag.* 265. hanc exceptionem hodie ceſſare, & ſolis *militibus*, ac *nobilibus* prodeſſe, docent, quam ſententiam fere praxis ſequitur. DN. PARENS *T. II. conſ. MCLXIV.* BLVML. *b. XIV.* Videtur enim hæc diſpoſitio ad reliquias iuris *manuarii* pertinere, quo quis absque turpitudine, & famæ diſpendio per fugam colluctationem declinare vix poterat, ſed quilibet *honori* ſibi ducebat, ſi methodo peruerſis moribus probata, arma manusue cum altero confereret. * Comprobant hoc non tantum leges *duellorum*; verum etiam clauſula litteris *diffidatoriis* inſeri ſolita:

hiermit will ich meine ehre gerettet haben, vti coniecit BEYERVS *h. pos. III.* Et quia ex indole Germanorum omnia in armis posita erant; vero admodum videtur simile, eosdem istoc principium in omni colluctatione, etiam non præmeditata, sancte seruasse. Si enim prouocatus salua fama fugere non potuit, omnium minime id ei integrum fuit, qui ex inprouiso inuadebatur. Vnde minus recte BEYERVM vellicat KRESS. *h.* quasi duella olim ex *condicto* suscepta fuerint, hic vero *improuisa* aggressio supponatur & sic inter vtrumque casum maxima *diuersitatis* ratio adsit.

* Adeo, vt ad iniurias tollendas, famamque conseruandam *priuato* iudicio, prætermisso iudice ordinario, quem sibi ius dicere posse, existimarent, quod egregie docuit Ill. DE LVDEWIG *diss. iur. feud. Lus. & comm. diff.* XXX. Hic abusus speciatim a maioribus in *Lusatia* proscriptus peculiari iudicio, in caussis iniuriarum inter nobiles constituto, quod vocarunt *die ehren tafel*, IDEM *cit. de.* STRVV. *de iudicio heroico.*

§. CCIX.

Dummodo alia via uerti non potuit.

Denique hoc moderamen requirit, vt *alio* modo periculum euitari non potuerit. (§. CCVI. 3.) Inde vero sequitur, vt defensio durante adhuc periculo fieri debeat: *art. CXXXIX. C. C. C. 2*) vt, qui commode

dis

discedere potuit, nec tamen discessit, hac exceptione non magis tutus sit, quam 3) cui *leniori* remedio periculum repellere integrum fuit, vel qui 4) auxilio *iudicis* praesenti non destitutus, sibi ipsi ius violenter dixit. Interim quia reus iniuste aggressus in summa animi *perturbatione* constitutus esse solet; in applicando hoc fundamento non omnia ad viuum sunt resecanda.

§. CCX.

Quandoquidem vero his tribus fundamentis constare debet moderamen inculpatae tutelae, si plenam immunitatem operatur, facile est ad intelligendum, illa 1) ante omnia rite *probanda* esse: 2) vnius, alteriusque defectum *excessum* plerumque arguere, extra ordinem puniendum, vnde, vt alii loqui amant, exceptio moderaminis deculpatae tutelae oritur *art. CXLII. C. C. C.* **Ista fundamenta coniunctim concurrere & probari debent.**

§. CCXI.

Ipsa probatio ad tria requisita *simul* dirigenda, quod diserte docet *art. CXLI.* quamuis aequum sit, vt *offensione iniusta* per testes probata, reus quoad reliqua ad *iuramentum* admittatur, alias vero *extra ordinem* puniatur. * Vnde falsum est, sola offensione probata, reliqua *praesumi*, reumque absoluendum esse *simpliciter*, quod nec verba initia- **Quomodo probatio instituenda.**

initalia, *art. CXLII.* nec finalia, *so aber der klæger*, euincunt, vt contra THEODOR. decent CARPZ. *qu. XXXIII. num. XXVIII.* MAVRIT. *de vit. def. fauor.* §. *XXXI.* Multo minus verum est, quod reus delictum statim confitens, & de defensione excipiens absolui; *euentualiter* vero demum exceptionem moderaminis opponens, ad probationem vel per testes, vel per torturam suscipiendam, adstringendus sit. THOMAS. *de iud. sent. in caus. crim. ab act. remou.* §. *XXXVIII.* KRESS. *ad art. CXLI.* §. *fin.*

* Quondam maiores nostri probationem hanc vel cum septima manu, vel duello perficiebant. *Land recht lib. III. art. LXXVIII. Schwab. Landr. art. CCIX.* SCOTTELIVS *de singul. in Germ. iur. p.* 153.

§. CCXII.

Imprimis si remotis arbitris cædes commissa.

Quodsi cædes *remotis* arbitris facta, in defectu testium ad varias *coniecturas* recurrendum, quæ a personæ delinquentis *statu* morali, *robore*, *loco* pugnæ, *vulneribus* vtrinque inflictis, *armorum*, ab vtroque gestorum qualitate, *factis* & *gestis* vtriusque partis ante, & post conflictum, similibusque argumentis desumendæ, & *tortura*, *territione*, vel *purgatorio* aut *suppletorio* iuramento corroborandæ, aut elidendæ. *art. CXLIII. C. C. C.* CONS. MARBVRG. *vol. II.*

II. cap. XVI. num. LXXIX. CARPZ. P. IV. const. VII. def. IV.

§. CCXIII.

Quanquam porro defectus vnius alteriusque requisiti ex supra relatis excessum moderaminis *plerumque* arguat, extra ordinem puniendum; (§. CCX.) id tamen non aliter verum est, quam si alterius sola *culpa* concurrit. Quia enim pœna homicidii ordinaria ob animum occidendi *directum*, vel *indirectum* locum habet, (§. CCII.) contra, sola culpa *extraordinariæ* coercitioni subiacet; (§. CCIII.) euidens est axioma: *Quicunque animo occidendi deliberato, vel saltim armis lethiferis alterum sponte aggreditur, licet in periculo præsentissimo fuerit, vel saluti suæ aliter consulere non potuerit, ad excessum prouocare nequit, sed poena homicidii ordinaria afficiendus est.* Contra, *qui extra hanc circumstantiam non omnia moderaminis inculpatæ tutelæ requisita pro se allegare potest, sed in alterutro deficit, in culpa esse, adeoque excessum commisisse censetur,* pro gradu culpæ puniendum extra ordinem. BERGER. *El. crim. P. II. obs. CXX.* His positis axiomatibus, facile iudicium ferri potest de variis casibus, quos plena manu refert, sed alio ex fundamento decidit IDEM *P. I. p. 100.* cum CARPZOVIO *qu. XXIX. seq.*

Quando excessus moderaminis adsit.

§. CCXIV.

§. CCXIV.

Cædes hominis, non monstri huc pertinet.

Neque tamen solus dolus, & intentio occidendi sufficit, nisi quoque ad cædem *hominis* dirigitur, quo casu demum *homicidium* dicitur. (§. CCII.) Inde vero consequitur, verum homicidium committi ab eo, 1) qui fœtum in *vtero* conceptum disturbat, &, quin edatur viuus, impedit, dummodo fuerit *formatus*, ac *vitalis*: *art. CXXXIII. C. C. C.* 2) qui *proprios* suos homines enecat. BERG. *El. crim. P. II. p. 297.* LEYS. *ad ff. sp. XVI. num. VI.* contra non committi ab eo, 3) qui *monstrum*, cuius ita prodigiosa forma, vt pene alterius generis, vel animalis esse videatur, necat, BERGER *cit. l. P. I. pag. 97.* quamuis, vt plane impune sit hoc factum, hodie magistratus consensus requiratur. GROENEW. *ad l. 14. de stat. hom.* *

* Idem ius iam Romanis cognitum inde a Romuli temporibus, DION. HALIC. *antiq. Rom. lib. II. cap. XV.* ac per leges XII. Tab. confirmatum, GOTTHOFR. *ad l. 135. de V. S.* Vnde illud TIBVLLI *L. II. el. II.*

Prodigia indomitis merge sub æquoribus.

Exempla exhibet HEROD. *rer. indic. lib. II. tit. IV. cap. VII.* SENECA *lib. I. de ira c. XV.* DVRANT. *variar. lib. I. cap. III.* & sub MAVRITIO imperatore christiano NICEPHOR. *L. XVIII. hist. cap. XXXV.* SAGITT. *quæst. illustr. cent. I. decis. II. qu. V.* Vide, qui hanc in rem contra GOMESIVM disputat MATTHAEI *de crim. lib. XLVIII. tit. V. C. I. num. VI.*

§. CXV.

Quum autem porro is, qui alteri mortem infert, vel mortis caussam *proximam* præbet criminis homicidii, capite puniendi, reus sit, (§. CCI. 2.) adeoque euentus proposito respondere debeat, consequens est, 1) vt perinde sit, vtrum quis ipse necauerit, an alii necem *mandauerit*, adeo vt *vterque* pœnam *ordinariam* subeat, *diss.* FACHIN. *controu. lib. I. cap. XXXVI.* si vel maxime alter tantum *verberationem* aut vulnerationem manduaerit: *c. f. de hom.* in 6. MATTH. *pag. 494.* CARPZ. *qu. IV.* nec 2) referat, vtrum *statim*, an post tempus mortuus sit alter, dummodo ex *vulnere* perierit: BERG. *cit l. pag. 93.* nec 3) vtrum impiæ manus ipsi illatæ, an ab altero inclusus fuerit, vt *fame* periret: *l. 4. de agnos. vel Calend. lib.* nec 4) vtrum interfectus percussus sit, an *ipsemet* in gladium alterius irruperit, atque adeo semet ipsum exinanimarit: BERG. *cit. l. P. II. obs. XCIX.* 5) sufficiat, si *mortifere* vulneratus, licet ab alio interfectus sit: 6) *conatus* extraordinariam coercitionem meratur, quamuis olim is quoque pro sicario haberetur, qui vulnerandi animo obambulauerat, *l. 1. §. 1. 3. l. 3. pr. h.* MATTH. *lib. XLVIII. tit. V. cap. III. num. XI.* Mors debet esse secuta.

§. CCXVI.

Et quidem ex vulnere. Quumque ergo opus sit, vt ex vulnere perierit; (§.CCXV. 2.) apparet, 7) ante omnia de *lethalitate* vulneris constare debere, ad modum *art. CXLIX.* suscipienda, quam frustra e foro eliminare contendit POL. LEYS. *de frustr. cadau. inspect in homicid.* 8) absque *sectione* pœnam ordinariam infligi non posse, quod tamen ad casum, vbi quis *immediate* post ictum spiritum emisit, adplicari nequit. vid. *art. CXLVII. C.C.C.* BERG. *El. crim. P. I. pag. 268.* OLDEK. *dec. I. qu. VIII.* adeoque 9) *extraordinariam* pœnam locum habere, si vulnus non fuerit lethale, vel saltim medici de lethalitate dubitant, BERG. *cit. l. p. 96.* DN. PARENS *T. II. conf. MCLX.* Dicitur autem hoc loco vulnus *lethale*, ex quo interfectus pro sua *corporis* conditione, & præsentibus *loci*, *temporis* circumstantiis mori debuit, nec sanus euadere potuit. * STRVV. *diss. crim. VI. th. VI. pag 71. diss.* HARPR. *consf. LXXV. n. XXIII.* Consequenter reum non iuuat, si vel maxime *exempla* prostant, quod quis, tali vulnere non obstante, sanatus sit, aut medicus allegat, vulneratum verosimiliter sanari potuisse, si *trepanatio*, aliudque eius generis remedium *periculosum* abhibitum fu-

fuiſſet; KRES. *ad art. CXLVII. §. I. num. V.* vel vitam conſeruari, aut ſaltim ad tempus produci potuiſſe, ſi, quod in præſenti fieri non potuit, *maturius* interfecto remedia adplicata fuiſſent. BERG. *cit. l. P. II. obſ. CI.* Aliud ergo dicendum, ſi *culpa* medici, in obligatione vulnerum cunctantis, vel aliorum medicum arceſſere negligentium, huiusmodi media ad vitam conſeruandam idonea neglecta fuerint.

* *Vulgaris* quidem, ſed *erronea* eſt opinio; quæ iudicia criminalia plerumque occupare ſolet, ea tantum vulnera *abſolute* lethalia eſſe, quæ vitam *ſemper*, & *neceſſario* omnibus adimunt, cuiuscunque demum roboris, ætatis, vel temperamenti fuerint: contra per *accidens* lethalia, quæ ſauciata *aliquando* eſſe, ex teſtimoniis medicorum conſtat. Ita enim perpauca lethalia erunt, & maxima ſicariorum turba iuſtum ſupplicium effugere facillime poteſt. Ne dicam, primum iſtud principium, ex quo, qui *cauſſam* mortis proximam præbet, verus homicida eſt, ſic penitus ſubuerti. Nam cauſſa mortis præſentis utique eſt, qui fecit quid, ex quo ſubiectum aliquod neceſſario mori debuit. Hoc autem ſi verum eſt, naturaliter conſequi videtur, vt iudicium de lethalitate primario ex *indiuiduo*, quod periit, eius robore, ætate ſimilibusque circumſtantiis petendum ſit. Vnde vulnera, quæ quadrato robuſto non nocius, in homine ſenile, & viribus defecto, cuius ſucci

 iam

iam in putredinem proni, sunt absolute omnino lethifera. Ita solide quondam iudicauit medicorum in Germania princeps GEORGIVS ERNESTVS STAHLIVS *dissert. de lethalitate vulnerum.*

§. CCXVII.

Pœna Iudæorum, aliorumque populorum.

Iure MOSAICO pœna *capitalis* contra homicidas, qui ex *insidiis*, & sic ex *proaeresi* manus sanguine humano polluerant, in republica Hebræorum constituta. *Exod. XXI. v. 12.* seq. *Deut. XIX. v. 11. Num. XXXV. v. 16. seq.* His vero diserte, qui per imprudentiam, errorem, lasciuiam, aut ad sui defensionem, & in genere *inuoluntarium* homicidium, siue *culposum*, siue mere *casuale* commiserant, opponuntur, iisque in asylo tutum refugium a Deo promittitur. *Exod. XXI. v. 13. 29. Deut. XIX. v. 5. Num. XXXV. v. 22.* SELDENVS *de iur. Nat. & Gent. secund. discipl. Hebræor. lib. IV. cap. II.* Vtrum vero dicto *Genes. IX, 6.* capitis supplicium lege quadam *vniuersali*, an *forensi* statutum fuerit? disquisiuit THOMAS. *de iur. princ. disp. in homicid.* conf. SELDENVS *lib. IV. cap. I.* GROT. *ad Matth. V. p. 125.* L. EMPEREVR *de LL. Ebræor. forens. cap. IV. p. 201.* Eandem pœnam quoque apud alias gentes obtinuisse, imprimis *Athenienses*, docet SCHILT. *Ex. XLIX. th. CXII.*

§. CCXVIII.

§. CCXVIII.

Romanorum.

Nec minus apud ROMANOS seuera vindicta cognita fuit. *Lex Cornelia* tamen solum *aqua* & *ignis* interdictionem imposuisse videtur, in cuius locum *deportatio* cum omnium *bonorum* confiscatione successit. PAVLVS *lib. V. sent. tit. XXIII.* Verum tempore *Marciani*, & *Modestini* solebant humiliores *bestiis* subiici, vel *cruci* affigi, altiores in *insulam* deportari; *l. 3. §. 5. in f. ad l. Corn. de sicar. l. pen. ff. eod.* donec tandem omnes ex posterioribus principum constitutionibus: capite plecterentur. *§. 5. I. de publ. iud.* Neque tamen hoc iure euentus quoad pœnam ordinariam spectatur, sed consilium, & affectus pro effectu. *l. 7. ad l. Corn. de sic. l. 14. eod.* (§. CCXV. 6.) Ita ius ciuile disponit in *doloso.* Propter *culposum* enim extra ordinem, pro gradu culpæ: animaduertit. *l. 4. §. 1. ff. l. 1. C. ad l. Corn. de sic. Casuale* vero, & *necessarium* ab omni supplicio absoluit. *l. 1. in f. l. 5. C. eod. l. 45. §. 4. ad l. Aquil.* PAVLVS *sent. cit. l. §. III.*

§. CCXIX.

Dispositio iuris canonici.

Iura CANONVM huius criminis quoque mentionem iniiciunt, imprimis *in tit. X. de homicid.* & consilium quoque pro euentu accipiunt, *C. significasti X. de homicid.*

Ad vltimum ſupplicium tamen nunquam procedunt, quin potius id modis variis per indirectum euertere intendunt, quod eccleſia ſanguinem non effundit, vt plenius docuit DN. PARENS *in comment. ad h. t.*

§. CCXX.

Legum Germanicarum.

Neque GERMANI homicidium *ſimplex* gladio vltore perſecuti ſunt, ſed ſola *pecuniaria* pœna compoſuerunt. * Dolo, an culpa factum, prorſus nihil intererat. TACIT *de morib. Germ. cap. XXI. LL. Longob. lib. I. tit. IX. Lex Alem. cap. XXIX. XLIX. LXVIII. Salic. tit. XLV. Saxon. tit. XI. Boiuar. tit. I. art. VIII. Ripuar. tit. VII.* dummodo aperto marte commiſſum eſſet. Nam ſimultates *apertas* ob diffidationes, & duella permiſſa, fouebant, vt fortitudinem iuuenum acuerent, & a deſidia, ac ignauia ciues auocarent, ceu de latrocinio loquitur IVL. CAESAR. *de B. G. lib. VI. cap. XXIII.* Quæ opinio, quo magis inueterata erat, eo minus eradicari potuit, tametſi non tantum Carolingicæ ſtirpis, verum & reliqui reges, reuocato ſupplicio capitali, iſtud compoſitionis genus proſcribere, ſed vano conatu, tentauerint. vid. *Capital. L. VI. cap. I. XXXIX. lib. VII. § CLXXXIII. Sachſ. Landr. L. II. art. XIII. Schwab. Land. art. CXIV. edit.* BERGERIANAE, ILL. DE LVDEWIG *T. II. Reliq. pag. 193.* adeo, vt adhuc ex ſeculo. XV. re li-

liquias exhibeat ILL. HEINECCIVS *I. G. T. II. L. II. §. CCLXXXIII.* Ipsa compositio, qua satis fiebat, *regi* pro redemtione pacis publicæ *Freda* vocabatur: contra quæ occisi *consanguineis* soluebatur, *Werigeldum*, *Widrigildum*, *Manbotam*, vel *Cenegild* vocarunt, SPELMAN. voce: *Faida*, ** MEIND. *de iud. centen. integr. cap. VI.* Præterea nec *casuale*, nec *necessarium* homicidium impune reliquerunt, *Leg. Saxon. lib. III. tit. XII. Sachs. Landr. L. II. art. XIV.* Rectius tamen hæ species distinctæ in legibus *Iuticis*, docente VOGTIO *comment. ad LL. Iutic. de homicid.*

* Paucis casibus exceptis, veluti: si quis *clericum*, vel *dominum* suum occiderat: *cap. de part. Saxon. §. IV. XII.* aut poculo *abortiuo* partum abegerat. *Leg. Wisig. lib. VII. tit. III. l. 1. 2.* Neque aliud statutum in *Legis Saxon. lib. I. tit. II. § 1.* verbis finalibus, e quibus *crucis* supplicium extorquet SPELMANNVS, notatus ideo a CANGIO *voce*: Roud. Alicubi reos *inopes* demum quondam *morte* mulctatos fuisse, ex *vet. stat. Groening.* docet BENINGA *chron van Ostfrisl. pag.* 125.

. Per annum tamen vitare cogebatur reus conuersationem cum agnatis, ne odium, transactione sopitum, recrudesceret, quem in finem in variis statutis e ciuitate *proscriptum* videbis, occisorem, veluit in statuto ciuitatis *Ilmensis*, quod recitat SCHILT.

SCHILT. Ex XLIX. §. CXVII. *Wer den andern zu tode schlet der sell geben zwey pfund un die stadt, un sall* EIN IAHR *rümen.* Gemina his sunt statuta Francofurtana, quæ ex authographo publicauit SENCKENBERG *in sel iur & hist. T. I. pag.* 6. *Wer eynen dotschlag tut, und darum verzahlt wird, der en sell nummer en die stadt kommen, er habe den vor gerichte der stadt und den klegern gebuest, un soll nach der buzse* EIN IAHR *usse sin.* Elapso anno, qui ex agnatis vim occisori inferebat, funesto supplicio perire iubebatur, ob fidem fractam, quod eleganter notat KRESS. *ad art. CXXXVII. §. II. n. II. conf.* MATTHAEI *Anal. T. III. p.* 150.

§. CCXXI.

Iuris Carolini

Improbauit hosce mores CAROLVS V. pœnam *gladii* constituendo in homicidium *dolosum*, *art. CXXXVII. C. C. C. art. CXXXIII. eod.* forcipum candentium vstulatione, vel alio modo exasperandam, si quis personam *grauem*, vel eminentioris dignitatis, *dominum* suum, *coniugem*, *consanguineum*, vel *affinem* occiderit. *art. CXXXVII. in f.* CARPZ. *pr. crim. qu. XII. XIII.* Idemque recte ex rationis paritate ad eum extendit BEYER *pos. XVI. ad cit. art.* qui post necem in *cadauer* mortuum sæuit, *verbi diuini* ministrum, dum sacra facit, fœminam *impragnatam*, ne stuprum manifestetur, vel alios *complices* delicti, ne veritas *criminis* innotescat, interficit. CARPZ. *lib.*

lib. VI. tit. IX. resp. XC. Praeterea *qualitas*; facti rigorem singularum desiderat, de qua cum similibus caussis agit BERGER *El. crim. pag. 98.* *Culposum* vero hoc iure, pro ratione culpae *latioris*, fustigatione, LYNK, *dec. MLXIV.* vel *leuioris*, relegatione, carcere, aut pecuniaria poena plectitur. *art. CXXXIV. CXXXVI. C. C. C.* *Casuale* denique, & *necessarium* ab omni poena immune est. *art. CXXXIX. CXLVI. C. C. C.*

§. CCXXII.

Quid si homicidium in turba commissum?

Quum ergo, si de autore caedis *doloso* constat, is capitis supplicium subeat, contra arbitrarie, qui in culpa sola est, coerceatur: (§. CCXXI.) facile de homicidio in *turba* commisso iudicium ferri poterit. Nimirum I) si plures per *conspirationem* caedem commiserunt, omnes aeque capite plectuntur; siue vnus, siue plures percusserint, siue de autore caedis constet, siue non. II) Si in rixa, *subito* contingente, quis occiditur, quatenus de eo, qui vulnus lethale inflixit, constat, ille *capite* plectitur, BERG. *resp. LXIII* reliqui *extra ordinem* coercentur; alias, si autor incertus sit, nec ullo modo erui possit, III) omnes simul *arbitrariam* poenam subeunt. WERNH. *P. X. obs. XIII.* IV) Si plures *lethaliter* vulnerauerint, nec ille, qui primus mortifere per-

percuſſit, innoteſcat, omnes æque ictu *gladii* perimendi. *art. CXLVIII. C. C. C.* id vero admodum durum eſt, quum cæſus per rerum naturam non niſi ex vno vulnere mori potuerit. TAB. *de tort. & ind. pag.* 335. CARPZ. *qu. XXV. num. XXX.* A SANDE *lib. V. tit. IX. def. V.* HERT. *reſp. CCCXCVIII.* ANT. MATTHAEI *tit. de ſicar. cap. III. num. XX.* Verbis articuli tamen ſtricte plerique inhærent. STRYK. *V. M. h. t. §. VII.* *
V) Si plures vulnerauerint, & vulnera *coniunctim* demum illata lethalia fuerint, omnes *extraordinariam* pœnam temeritatis ſuæ dant, BERG. *cit. l. pag.* 108. BEYER *ad cit. art. poſ. XXI.* adeo, vt nequidem ideo ſolum, quod rixæ autor fuerit, quis vitæ periculum ſubeat, CARPZ. *qu XXV. num. L.* BERGER *diſſ. de a utore. rixa* §. *IX.* GRANZ. *cap VI. m. II. ſ. II. art. IX. num. CCCLVII.* quod tamen prouiſum *Ordin. Crim. Auſtriac. art. LXIV.*

* Magis hoc caſu placet iudicium *ſortis*, vt vnus ſaltim facinus capite luat, prout quondam conſtitutum in *LL. Friſion. tit. XIV.*

§. CCXXIII.

De mitigantibus remiſſiue.

De mitigantibus ſpecialius non agam, quum iſta ex his, quæ modo propoſita, per ſe eluceſcant, & ad caſum deficientis *doli* improbioris pertineant.

CAP.

CAP. XVII.
DE LATROCINIO.

§. CCXXIV.

Latrocinium quid?

POstquam iam actum est de homicidio SIMPLICI; sequitur, vt de QVALIFICATO agamus, quorsum refero primo LATROCINIVM (§. CC.) *quod est cædes hominis, lucri, commodique caussa facta.* Quo turpior ergo finis est, pro *quæstu*, aut alia qauuis imaginaria *vtilitate* innocenti vim facere, eo tetrius est crimen, seuerioremque, quam simplex homicidium, pœnam meretur.

§. CCXXV.

Quando & a quibus committatur?

Ex hac definitione consequitur: 1) latrocinium non tantum in *via* publica, verum etiam *ædibus* priuatis committi: 2) illud *reiterationem* non præcise requirere: multo minus 3) *arma*: * 4) sufficere, si vel maxime res *minima* ablata, quin immo 5) solam *spem* lucri futuri attendi: 6) perinde esse, lucrum in *pecunia*, an in alio *commodo* sperato consistat: BERGER *El. crim. pag.* 114. HARPR. *conf. LXIII.* KRESS. *ad art. CXXXVII. §. II. num. III.* LAVT. *coll. pract. h. §. XXVI.* 7) ipse quis latrocinium committat, an latronibus *auxilium* ferat?

l. 1. *C. qui latron. occult.* CARPZ. *qu. XXII. num. XXX.* contra 8) pro latrocinio non haberi, quum quis animum *spoliandi* tantum habet, non vero *occidendi*; & tamen cædes præter intentionem subsecuta fuerit, veluti, si fur ad sui defensionem resistentem occidit. BERG. *cit. l.*

* Sunt, qui 1) reiterationem; 2) arma, & 3) requirunt, vt in via publica latrocininium commissum sit. REVSN. *L. I. dec. XVI. num. XX.* contra quos disputat CARPZ. *cit l. num. XIX.* vid. DAMHOVD. *pr. crim. cap. LXXXVI. num. I.* HARPR. *Vol. nou. conf.* LXIII. *n.* XCVIII.

§. CCXXVI.

Pœna iuris Romani, & Germanici.

Ius CIVILE non nisi latrones publicos, armis instructos, noscit, eosque capitis pœna plecti, vel furca figi * iubet. *l. 28. §. 10. & pen. de poen.* Nonnumquam bestiis in spectaculis obiecti, vt de *Isauris* scribit AMMIAN. *lib. XIX. in f.* Aliquando flammis consumti, AVGVSTINVS *lib. III. de lib. arb. cap. IX.* Plenus in recensendis sanctionibus contra latronum audaciam emanatis est CELEB. OTTO *de tut. viar. P. III. cap. IX.* GERMANI autem semper probe distinxerunt ab homicidio *simplici*, MORDRVM, seu MORTAVDVM, MORDITVM, vel MVLTRVM, atque huc quodvis pessimum, improbum, & peculiari ma-

malitia commissum homicidium retulerunt, siue *occulte*, siue per *insidias*, siue *veneno*, siue turpissimi *lucri* caussa esset susceptum, ipso difiniente MATTHAEO PARISIENSI, qui *Histor. lib. p. 283.* ait, *pessimo mortis genere quod Angli murdrum apellant.* LEG. *Fris. tit. XX. Aleman. tit. XLIX Saxon. tit. II. de occis. §. VI. Baiuar. tit. XVIII. cap. II. Ripuar. tit. XV. & LL. Norman. P. I. cap. II.* apud ILL. DE LVDEWIG *Reliquiar. T. VII. p. 276.* Maiori enim aestimatione pecuniaria composuerunt isthaec facinora, propter fidem, & candorem, quibus omnes populos antecedere se gloriabantur, consequenter caedes *perfide* factas non poterant non grauius vindicare. In *spec. Saxon.* vero specialiter statutum *lib. II. art. CXIII alle mærder* --- *soll man rade brechen.*

* Turpissimum supplicii genus quo rei in *crucem* acti. IVVENALIS *satyr. XIII.* Vnde insigne ignorantiae testimonium prodit BOCER. *de homicid. lib. I. cap. III. n. CXLVII.* qui *rotae* poenam hic comminiscitur, eamque in iure Romano fundari existimat, deceptus forsan crurifragio, quod cruci affixi plerumque experiebantur in complementum poenae sustentae, teste LIPSIO *de cruce.*

§. CCXXVII.

Idem *rotae* supplicium * CAROLVS V. *art. CXXX. CXXXVII.* repetit, constitu-

* Iuris Carolini dispositio itque positio.

itque aduersus *die fürsetzlichen moerder*, sub quibus interpretes *latrones* comprehendunt. CLASEN. & KRESS. *ad h. art.* HARPR. *resp. XXII.* GRASS. *collat. iur. C. & G. §. XVII. pag. 818.* Exasperatur hæc pœna ex iis caussis, ex quibus simplex homicidium asperiori supplicio aliquando subiacet. (§. CCXXI.) Quumque hoc inter *atrociora* crimina referatur: solus *conatus*, si ad actum *proximum* peruenerit, reusque, quantum in se fuit, delictum consummauerit, ordinaria pœna merito plectendus esset, (§. XXIV. 3.) quamuis in foro sufficere credant pœnam *gladii*, hoc cum additamento, vt corpus *rotæ* imponatur, CARPZ. *cit. l. in f.* CLASEN. *ad art. CXXXVI. pag. 507.* GRASS. *cit. l. pag. 829.* LYNK. *resp. CXXVII.*

* Adeo, vt ne quidem in hocce similibusque criminibus atrocioribus, *inspectio cadaueris* necessaria, nec ex eius defectu de pœna *ordinaria* dubitandum sit, CARPZ. *dec. CXCVII.* de qua tamen in homicidio simplici, omissa sectione, dubitat IDEM (§. CCXVI.)

CAP. XVIII.
DE ASSASINIO.
§. CCXXVIII.

Assassinium quid, & vnde?

Quemadmodum latrocinium ob concurrentem *lucri* spem, & intentionem inter qualificata homicidia

dia referendum; (§. CCXXV.) ita quoque ASSASSINIVM non alio respectu, quam propter *turpem*, *mercede interueniente*, *operarum locationem*, ad hanc classem pertinet. DAMHOVD. *cap. LXXXIII. num. III. seq.* Est enim *homicidium sub praemii, vel lucri oblatione mandatum, ac ab altero perfectum.* *

* Ortum traxit hoc crimen, eiusque nomen ab Assassinis, Asiae quondam incolis, Muhamethanis erroribus occoecatis. PAVL. AEMIL. *de reb. gest. Franc. L. V.* Vnde hoc nomen quoque Turcicum esse notat, ex MATT. PARISIENSI ad ann. MCLI. Celeberr. HEINECCIVS *ad ff. lib. XLVIII. tit. VIII. §. CCIII.* vid. DVARENVS *lib. II. disp. anniu. cap. XII.* DN. PARENS *Iur. Eccles. T. V. lib. V. tit. XII. §. XXVII.*

§. CCXXIX.

Quum ergo eius essentia in *lucro* turpi oblato consistat: (§. CCXXVIII.) consequens est, nihil interesse 1) vtrum merces in *pecunia*, an alia re consistat: 2) fuerit *exigua*, an alicuius momenti: 3) actu *tradita*, an nude promissa: 4) *speciatim*, an generatim promissa: alias 5) *simplex* homicidium manere, quod *gratis* mandatur, & suscipitur. BERG. *El. crim. pag. 113.* THEODOR. *criminal. cap. VII aph. IV.* LAVTERBACH. *diss. de assassin. th. XV. dissent.* MATTH. *lib. XLVIII. tit. V. cap. I. num. IV.* Quoties committatur,

§. CCXXX.

Vel non committatur?

Quia porro cum oblato *lucro* homicidium *mandatum* coniunctum esse debet; (§. CCXXVIII.) apparet, cur 6) sola *operarum* locatio, absque cæde secuta, huc non pertineat: multo minus 7) proprie dictum assassinium committatur, si iussus, vel mandatum *præcedens* deficit, licet vel maxime *ratihabitio* ex postfacto subsecuta, vel 8) mandatum ad vulnerandum, non ad *occidendum* directum fuerit, quibus casibus pro simplici homicidio *mandato* habetur. MATTH. *de crim. prol. cap. I. num. XIV.* 9) alias nihil interfit, vtrum christianus a *christiano*, vel *infideli* hoc modo peremtus sit? MATTHAEI *cit. l. lib. XLVIII. tit. V. n. V.* quanquam alii hoc casu *proprium*, illo *interpretatiuum*, vel *fictum* assassinium concurrere autument. GRASS. *collat. Rec. I. cum. Iur. R. sect. XVII. pag. 825.* propter *cap. I. de homicid. in 6.* THEODOR. *cit. l. p. 968.*

§. CCXXXI.

Quomodo puniatur?

Iure CIVILI nomen hoc incognitum, non vero crimen ipsum, in *Lege Cornelia* sub quouis *doloso* homicidio, capite puniendo, comprehensum. *l. 15. ff. ad l. Corn. de sic.* GRASS. *cit. l. p. 815.* Iura GERMANICA id æque, ac latrocinium sub mordre comprehendunt. (§. CCXXVI.) MEIND. *de*

de iud. senten. cap. VI. §. XXVIII. Praxis vero ex interpretatione iuris CAROLINI *art. CXXXVIII.* assassinos non tantum, tanquam *fürsetzliche mærder*, rota contundendos vult; GRASS. *cit. l. pag. 518.* HARPR. *cons. XLVI. num. CCLXXIV.* BOCER. *class. IV. D. IV. th. XX.* verum etiam, vt in quouis homicidio qualificato, *exasperationem* * admittit, *conatumque* ad actum *proximum* accedentem, gladio puniri iubet, (§. CCXXVII.) STRYK. *de mand. ad delinq. sect. vlt. num. LXVI.* CARPZ. *qu. XIX. num. LVIII. seq.* HORN. *Cl. XV. resp. XXXVI. diss.* LYNK. *de mand. rei turp. cap. III. §. V.*

* Adeo, vt aliquando assassini ædes diruendæ, palusque ad ignominiæ notam, & perpetuam rei memoriam figendus sit, vt præiudicio illustrat HERTIVS *resp.* CCCCXXXIII.

CAP. XIX.

DE
HOMICIDIO PRODITORIO.

§. CCXXXII.

HOc loco *insidiæ occultæ*, & quæ vix vitari possunt, homicidium aggrauant. Committitur ergo HOMICIDIVM PRODITORIVM ab iis, qui *occulte, vel per tales insidias, quæ nec* *Homicidium proditorium quid?*

 præ-

praecaueri, *nec praeuideri facile possunt*, *quoad vitam nocent.* Vocabantur ideo olim *sicarii*, quia sica furtim homines interimebant, teste IOSEPHO *antiq. iud. XX. 7.* Consequenter in hunc censum referendi, 1) qui clam, & *latenter*, ex proteruia tamen, & proposito, vel 2) sub ficta, & *simulata* amicitia nefarie alterum occidunt: CLASEN. *ad art. CXXXVII. pag. 576.* neque hic 3) vtrum *amici*, an *inimici* fuerint, distinguendum, vt quidam volunt, quum simulatio *inimicis* imprimis propria sit. GOMEZ. *III. var. resol. cap. III. num. V.*

§. CCXXXIII.

Eius poena.

De poena eorum, qui huius delicti rei sunt, idem dicendum, quod de assassinio cap. antecedenti propositum est, nimirum, vt *membrorum* contusionem experiantur, tum, quod *latronibus* non sint absimiles; CLASEN. *cit. l.* HARPR. *resp. XXII. num. LIII. sq.* tum, quod ad minimum exemplo *veneficorum*, malis venenis occulte nocentium, rotae supplicium subire debeant. CLASEN. *ad C. C. C. pag. 539.* quicquid dicat CARPZ. *pr. crim. qu. VII. num. XXII.* vid. KIRCHGESN. *pag. 584.* & *Ordin. Crim. Austr. art. LXXI.*

* Adeoque etiam hoc casu in mentem reuocandum principium supra traditum, quod, quo difficilior est propulsio insidiarum, eo grauior poena locum inuenire debeat. (§. XX.*) Inde

de est, quod *iure Austriaco* hi, qui sub specie *mendicitatis* homicidium committunt, forcipibus candentibus vstulari, & in quatuor partes secari iubeantur. vid. OVARIENT. *Cod. Austriac. pag.* 692. Exemplum notatu dignum refert SCHATEN. *Hist. Westph. ad annum MCCXXVI.* de comite FRIDERICO ENGELBERTVM *archiepiscopum Coloniensem* insidiose necante, seuere punito. Verba SCHATENII sunt: *Locus supplicii erat in colle, ante portam D. Seuerini, in quo columna, circumposito infami theatro erecta stabat: quo cum peruentum fuit, deiicitur a carnificibus in terram Comes, quibus singula membra securi, forte fustibus ferreis frangenda Comes obtulit, brachiaque, crura, & dorsum sedecim ictibus contusa. Laceratum deinde corpus, attractum funibus in feralem rotam, in eaque ad matutinas vsque preces semiuiuus haesit.*

CAP. XX.

DE VENEFICIO

§. CCXXXIV.

VENEFICIVM *est crimen publicum, quo quis alteri dolo malo, materia venenosa quoad vitam, vel sanitatem, membrorumque integritatem nocet, art. CXXX. C. C. C.* quod, cum ordinarie *occulte*, artibusque *insidiosis* fiat, ratio reddi potest, cur inter species homicidii *qualificati* plerumque

Veneficium quid?

ab interpretibus referatur, *l. 1. C. de mal. & math.* immo a quibusdam species homicidii *proditorii* esse arguatur. LAVT. *coll. pract. ad l. Corn. de sic. §. XIX.* GOMEZ. *var. resol. lib. III. cap. III. n. VII.*

§. CCXXXV.

A quibus committatur?

Quum ergo propositum *veneno* nocendi hic supponatur: (§. CCXXIV.) consequens est, 1) vt nulla hic ratio *personarum*, & *sexus* habeatur, dummodo *doli* alias capaces sint: 2) etiam *medicus*, dolo malo medicamenta præbens, huc pertineat: BEYER. *ad art. CXXXIV. pos. I.* Contra 3) pro venefico habendus non sit, qui *amoris* conciliandi caussa philtrum, vel 4) medicamentum ad procurandam *conceptionem*, vel *sanitatem*, siue medicus fuerit, siue non, imperite, aduerso successu propinauit, quamquam illo casu pœna homicidii *ordinaria* ob rationem (§. CCII. *) allatam, hoc vero *extra ordinem* puniendus sit. *l. 38. §. 5. de pæn. l. 3. §. 2. ad l. Corn. de sicar.* THÖNNIK. *aduoc. crim. pag. 97. diss.* ZIERIZ. *ad art. CXXX. C. C. C.*

§. CCXXXVI.

Et quomodo?

Quumque porro per materiam venenosam, alicui quis *nocere* debeat; (§. CCXXXIV.) sequitur, vt 5) quoad *pœnam*, huic crimini

mini impositam, nihil intersit, vtrum alter mortuus sit, nec ne, dummodo corpori, vel sanitati *noxia* fuerit illata. *art. CXXX.* ibi: *an leib, oder leben beschædiget*, * BOCER. *de homicid. lib. II. cap. IV. n. XC.* GILHAVS. *arbor. crim. cap. II. tit. XIV. n. VI.* CLASEN. & BEYER *ad h. art.* multo minus 6) vtrum directo, an per *indirectum* damnum fuerit datum, quorsum pertinent, qui pecora, quibus *vescimur*, pascua, fontes, cereuisiam veneno inficiunt. CLASEN. & KRESS. *ad cit. art. in f.* vt 7) venenum *propinatum*, & *noxium*, &, si alter perierit, exinde *mortuus* esse, ac, quia hæc inquisitio *artis* peritiam supponit, 8) *inspectio* cadaueris, & attestatum medicorum ** accedere debeat: OLDEK. *tit. IV. obs. XLVII.* non vero 9) depositio *mortui*, vel *testium*, mortem veneno fuisse procuratam affirmantium, sufficiat, OLDEK. *cit. l. obs. III.* HONDEDEVS *P. II. obs. LXXXVIII.* 10) non solum *arsenicum* huc pertineat, sed *vomitoria*, aliaque medicamenta læso euidenter *noxia*: nec 11) sola venena *mineralia* huc trahenda sint, verum etiam alia media *sympathetica*, grauem læsionem procurantia: vid. B. IACOB. BRVNN. *von der zauberey cap. IV. §. VIII.* 12) si venenum propter antidotum nil nocuerit, saltim *extraordinaria* pœna dictanda sit. WERNH. *P. X. obs. CCCCXLIV.*

* Hæc verba *copulatiue* accipit CARPZ. *qu. XXI. num. XLIII.* nec *rotæ* supplicium admittit, nisi constet, alterum ex veneno periisse. In castra eius iuerunt quam plurimi, nouis plane instructi rationibus. His accenseo ORASSVM, qui *collat. Iur. R. & G. sect. XVI. pag.* 109. verba, *gleich einem fürgesetzten mörder*, captat. His vero non probat, quod probandum erat, quum in atrocioribus delictis, si *conatus* ad actum proximum peruenerit, pro *effectu* accipiatur, (§. XXIV. 3.) & sic quoque is, qui veneno saltim nocuit, *ein fürsetzlicher mörder* dici possit. Ne dicam, ex sola *pœnæ* similitudine, ad quam Imperator prouocat, haud effici, vt *cædes* necessario in hac specie substituenda sit. Multo minus stringit ratio ILL. WERNHERI *P. X. obs. CCCCXLIV.* quod, si hæc CAROLO V. mens fuisset, verbis: *oder leben*, supersedere potuisset. Quis enim ideo taxabit istanc locutionem, qua *vtrumque* casum veneficii sollicite, & distincte exprimere voluit legislator, in quem finem ea phrasi omnino opus fuit. Si ita ratiocinari liceret, nec moderamen inculpatæ tutelæ aliter, quam ob *mortis* periculum admittendum esset, quod in *art. CXL.* eodem modo legatur *leib, leben, ehr und guten leumuth.* Facilius tolerari posset eorum opinio, qui hoc posteriori casu gladii pœnam ad minimum admittunt. HERT. *resp. DXXV. num. IV.* LVDOV. *ad cit. art.* immo ipse CARPZ. *qu. XVII. num. XXVIII.* sibi non constans *qu. XXI. num. XXXVII.*

** Quodsi

** Quodsi hi *negant*, venenum fuisse noxium, vel saltim *dubitant*, magis est, vt ad pœnam *extraordinariam* confugiatur. CARPZ. *qu. XXI. num. IX.* FRÖL. *P. II. pag.* 232.

§. CCXXXVII.

Pœna Ebræorum, Romanorum, ac Germanorum.

Quæ apud IVDAEOS pœna obtinuerit veneficis irroganda, supra tit. *de Magia* expositum est. (§. LX.) ROMANI venenarios *capitalis* pœnæ reos arguebant, non tantum si occiderant, verum etiam si mala medicamenta occidendi hominis caussa fecerant, vendiderant, habuerant. *l. 28. §. 9. de pœn. l. 3. §. 1. ad l. Corn. de sic. §. 5. I. de publ. iud.* qua in re frustra redarguit interpretes ILL. WERNHER. *P. X. obs. CCCCXLIV.* Contra veteres quondam GERMANI *pecunia* homicidium tale componebant, vt patet ex *l. Salic. tit. XXII. §. I. l. Ripuar. tit. LXXXIII. l. Longob. L. I. tit. IX. §. VI. VII.* præterquam, quod eadem lege *cit. l. inf. §. XXXIX. capite* digni fuerint iudicati venenarii homicidæ, qua in re concordant *LL. Wisigothorum lib. VI. tit. II. §. II. mortem turpissimam* definientes. Saxones ob graues cum veneni propinatione coniunctas insidias, hoc crimen sub MORDRO comprehendisse videntur, adeo, vt secundum *Spec. Sax. lib. II. art. XIII.* pœna *ignis* veneficis immineat, repetita *Spec. Sueu. cap. CXV.* quam dispositionem quoque ius *Sa-*

Saxonicum Electorale in iis, qui *pascua* veneno inficiunt, seruat. *Const. El. XVIII. pag* 4. Alicubi in Germania coniuges veneno se necantes *vivi defossione* punitos fuisse, testatur Doctor IOH. GEILER VON KAYSERSBERGER *in seiner postille beschluss predigt ad Rom. VI. fol. XXXI. a. MDXXII.*

§. CCXXXVIII.

Ius hodiernum ex constitutione Carolina.

HODIERNO iure ex *Const. Crim. Carol. art. CXXX.* mares *rotae* contusione, foeminae * *immersione* facinus luunt, quanquam *vsu fori* fere necesse sit, vt de *morte* alterius constet. Qui pascua, cereuisiam, fontesque veneno inficiunt, si *damnum* dederint hominibus, capitis rei sunt. KRESS, *ad cit. art. V.* alias *arbitrarie* coercentur, adeoque duritiem spirat poena *ignis*, quam olim a *scabinis Ienensibus* ei, qui cerevisiam veneno, sed sine ullius detrimento miscuerat, dictatam fuisse, ex schedis *Strauchianis* refert SCHILT. *Ex. XLIX. th. CXXV.* Exasperatur quoque rotae supplicium, si hoc crimen *saepius* reiteratum, si personae *sanguine*, vel alia necessitudine iunctae, hoc modo occisae, *cit. art.* adeo, vt in *Anglia* seruus *dominum* veneno perimens, in mortem coquendus tradatur. SCHMIDT. *de republ. Angl. II. cap. XXVII.* Alias rationis quoque est, vt ob promiscuam ve-

veneni venditionem pharmacopolæ *extra ordinem* puniatur. *art. XXXVII. C. C. C. conf. Ord. Pol. Magd. cap. XXV. §. XLIX.*

* Cur vero CARPZ. *qu. XX. num. XXII.* nullam *sexus* rationem habeat, & rotæ supplicium ad fœminas extendat, contra *h. art.* non perspicio, quod iam in eo reprehendit BEYER. *pos. V. art. CXXX.* quem ideo sine caussa vellicat WERNH. *cit. l.* quasi pœna culei sit grauior rotæ supplicio, de quo tamen valde dubito ob *art. CXXXIII. CLIX. C. C. C.*

CAP. XXI.
DE PARRICIDIO.

§. CCXXXIX.

EX *sanguinis* nexu homicidium fit qualificatum, quoties id inter personas sanguine iunctas committitur; quæ, cum vel in linea *recta*, vel *collaterali* coniungantur, & de homicidio inter has commisso supra actum; (§. CCXXI.) de cæde *parentum* & *liberorum* agendum, quæ in sensu stricto PARRICIDIVM *vocatur, & pœna ordinaria, si *dolus* extraordinaria, si *culpa* concurrit, punitur. *art. CXXXI. C. C. C.* **Parricidium quid?**

* Adoptauimus hanc vocem a *Romanis*, qui primis temporibus per istam denotarunt quodcunque delictum *capitale* cic. *L. II.* de

de legib. cap. IX. indeque quæstores *parricidii* dixerunt, quos rebus *capitalibus* cognoscendis præfecerant. IACOB. GOTHOFR. *in quat. font. iur. ciu. in Tab. IX LL. XII. Tab.* Postea vero ea ad cædem *parentum*, ac eorum, qui eius affectionis sunt, vt *nuncupatione parentum,* aliorumque *collateralium* comprehenduntur, restricta *§. 6. I. de publ. iud.* quamuis in sensu *strictissimo* solum parentes, & liberi huc pertineant.

§. CCXL.

Axiomata.

Ex his sua sponte fluunt axiomata. I. Parricidium strictissime sumtum tantum ad personas in linea *recta* constitutas pertinet: II. Fundatur vnice in *sanguinis* nexu: III. pœna ordinaria demum punitur, si de *dolo* constat, & IV. inter has personas cædes facta, aut caussa *proxima* ad cædem data.

§. CCXLI.

Supponit cædem in linea recta.

Quum ergo parricidium tantum ad lineam *rectam* pertineat; (§. CCXL. I.) euidens est, illud æque committi, & eadem pœna puniri, siue 1) parentes *liberos*, siue 2) liberi *parentes* occiderint: BERG. *P. I. p. 109.* nullam 3) *sexus* haberi rationem, nec 4) *gradus*, primi gradus, an vlteriorum graduum fuerint? contra proprie 5) non committi a *collateralibus*, vel *affinibus*, quorum cædes tanquam sim-

simplex homicidium, addita sola quadam *exasperatione*, coercetur. (§. CCXX.)

§. CCXLII.

Quumque porro vnice in harum personarum *sanguinis* nexu fundetur; (§. CCXL. 2.) apparet, 6) tantum parentes & liberos *naturales*, hic subintelligi: 7) legitimo, an ex *illegitimo* coitu coniuncti sint, nil interesse: 8) adeoque liberos *adulterinos*, ac *incestuosos* huc quoque pertinere: BERG. *cit. l.* MATTH. *de crim. lib. XLVIII. tit. VI. cap. I. num. III.* DECIAN. *lib. IX. cap. IX. num. V.* non autem 9) liberos & parentes *adoptiuos*, BERG. *cit. l. pag. 110.* quos nec *lex Pompeia* comprehendisse videtur, vti quidem coniecit MATTH. *cit. l. num III.* vid. STRVV. *obs. crim. p. 26.* multo minus 10) prolem ex *scorto* publico procreatam, cuius pater incertus est: BERG. *cit. l.* denique 11) cognationem *spiritualem* hic non attendi, vid. CARPZ. *qu. IX.*

Parentum vel liberorum naturalium, non adoptiuorum.

§. CCXLIII.

Quum praeterea parricidii poena ordinaria *dolum* supponat; (§. CCXL. 3.) per se fluit, 1) de hoc, antequam poena irrogetur, constare debere per confessionem rei, vel alia argumenta, fidem iuridicam plene inferentia; consequenter 2) matrem, quae partum mortuum pro suo agnoscit, sed ad casum

De dolo vel culpa constare debet.

fortuitum prouocat, super *dolo* ante omnia fidiculis esse examinandum: *art. CXXXI. C. C. C.* nec statim ideo, 3) quod *clam* peperit, culeo plectendam: * HARPR. *resp XXXIII. num. XLVIII.* CL. SCHÖPFF. *de infanticid. praesumt.* 4) si hoc casu torturam sustinuit, in eam *extra ordinem* animaduertendum esse, non capitali supplicio, vt contra BERLICH. docuit KRESS. *ad art. CXXXI. in f.* tametsi iure Würtenbergico aliud obtineat, teste BARDILI *Ex. XXXIV. th. IX.* idemque 5) vbique obtinere, quoties de sola *culpa* parentum, vel liberorum constat: denique 6) nullam animaduersionem iis, qui ex *insania*, vel defectu iudicii, ob quem doli non capaces habentur, hanc caedem committunt, imminere: alias vero 7) nullam status, ac conditionis hic differentiam admittendam, consequenter etiam foeminas *nobiles* poena parricidii ordinaria plectendas: HARPR. *resp. XXXV. n. V.* ita vero his positis, 8) *honoris* conseruandi commentum non admittendum esse, KRESS. *ad art. CXXXI. cit.* quod suo modo probare videtur ANT. MATTH. *pag. 254.*

* Alicubi tamen rigor poenae capitalis ad hunc casum extensus, vt obuiam irent legislatores nefandis artibus, quibus iustissimam poenam effugere didicerunt parricidae. Ita enim edixit *senatus Nurembergensis* in edicto anno

no *MDCCXVI.* promulgato, teste B. HOFFMANNO *diss. de insign. defect. iuri pr. crim. Germ. II. §. XVIII. n.* (1) *& dux Wurtenb. anno MDCCXV. vid.* CL. SCHÖPFF. *cit. diss. §. XVI.* In hisce terris *potentissimus Rex* per edictum de anno *MDCCXX.* & *XXIII.* fustigationem vel relegationem omnibus, quæ clam pepererunt, licet infanti non nocitum, minatus est.

§. CCXLIV.

Præterea quia inter has personas mors ex cæde, vel alia caussa morti *proxima* reuera secuta esse debet; (§. CCXL. 4) consequens est, 9) vt hoc crimen committant non tantum, qui infantem natum manu sua necarunt, suffocarunt, aut funiculum vmbilicalem vel plane non, vel non recte obligarunt; *cit. art. CXXXI.* verum etiam 10) qui quæue medicamentis *abortiuis*, aut alia violentia, *mit bezwang*, dolo partum abegerunt: *art. CXXXIII. C. C. C.* 11) mortuum inuentum * loco *deserto*, & tempore *periculoso* exposuerunt. *art. CXXXII. C. C. C.* BERG. *cit. l. p.* 112. Committitur cæde, expositione, procurato abortu.

* Quodsi ergo infans incolumis reperitur, nec homicidium, nec parricidium commissum esse censetur; consequenter *extraordinaria* pœna locum habet *cit. art.* non *capitalis*, vti perperam censuerunt ZIERIZ, & BVLLAEVS ad *h. art.*

§. CCXLV.

Summo-do partus sit vitalis.

Ex eodem principio porro sequitur, 12) in hoc crimine de *duobus* constare debere: a) de *vitalitate* partus, b) secuto *homicidio*; adeoque 13) *inspectionem* cadaueris ante omnia suscipiendam esse, STRYK. *de iur. sens. diss. I. C. I. n. XXIV.* HARPR. *resp. XXXVI. num. XLIV.* WERNH. *de cerebr conc. corp. del.* §. *X. diss.* CARPZ. *qu. XVI. num. XII.* nec non *pulmonum* experimentum: (S. I. §. CXXXIV.) 14) si mater vitalitatem negat, eam sub *aquuleo* esse interrogandam, vtrum partum *viuum* ediderit; in procurato abortu, vtrum *motum* in vtero senserit? LVDOV *ad art. CXXXIII.* 15) adeoque non solum sufficere, si vulnera *lethalia* in cadavere reperiuntur, LEYS. *de ini. in hom. indulg.* §. *XXI.* nec 16) depositionem matris, quod partus sese mouerit, nisi deponat, motum ab *intrinseco* principio prouenisse* ILL. WERNH. *cit. l.* §. *XXXVII.* confessione eius autem 17) de *vita*, & *cæde* partus simul accedente, pœnæ ordinariæ locum esse, si vel maxime partus non extet, quia ita degenerat in delictum facti *transeuntis*, HARPR. *resp. XXXIII. n. XX.* KRESS. *ad art. CXXXI.* §. *I. n. I.* CARPZ. *qu. XVII.* istam pœnam vero 18) ad hos, qui *scientiam* criminis habuerunt, porrigi non posse, quamdiu non *cooperantes* fuerunt, quod contra BERLICHIVM

CHIVM & DAMHOVDERVM euicit HARPR. *resp. XXXV. n. LXXV.* cum THESAVRO *dec. LXXX. n. VI.*

* Quia vero hac in re facile mater errare potest, potissimum ad *caussas* scientiæ allegatas, & attestata *medicorum* respiciendum; in dubio vero ad pœnam *extraordinariam* confugiendum, non facile ad torturam, per quam veritas hoc casu sæpe vix erui potest. BERGER *œcon. iur. L. III. tit. XI. §. XII. not. XIV.*

§. CCXLVI.

Quum vero in abortu procurato ad effectum pœnæ ordinariæ constare debeat, vtrum partus *vitalis* fuerit? (§. CCXLV.) non sine ratione disquiritur, quando partus in vtero pro vitali habeatur? Sane diuersimode de hac quæstione ICtos olim ratiocinatos fuisse, docet PLVTARCH. *de placit. philosoph. L. V. cap. XV. p. 907.* & ALPHONS. a CARANZA *de partu cap. I §. I. p. 48.* Plerique ex *Stoicis* animam partui ex *haustu aëris*, & sic post natiuitatem accedere docebant, TERTVL. *de anima cap. XXV.* quos valde reprehendit LACTANTIVS *de opif. Dei cap. XVII.* terminumque ad *conceptionis* tempus refert. *Septuaginta interpretes* ex male intellecta lege Mosis *Exod. XXI, 22.* inter partum *formatum*, & *non formatum* distinxerunt, quam distinctionem recoxit DAGOBERTVS in *capitul.* apud BALVZ. *T. I. capit.* Quando partus sit vitalis.

capit. pag. 82.116. ius canonicum agnouit, c. 9. C. 32. qu. 2. cap. 20. X. de homicid. repetiitque ius Carolinum cit. l. ac sequitur praxis quotidiana, signumque partus formati ex motu in vtero matris determinat, quanquam Saxones illud ex praeterfluxo dimidio tempore, quo mater partum in vtero gestauit, petant. Const. Sax. Elect. VI. P. IV. conf. DN. PARENS diss. de caede infant. in vtero.

* Ita vero parodoxon est, vestigia praesentis distinctionis in iure Romano quaerere velle, quod tamen tentasse videtur CARANZA cit. l. cap. I. §. II. num. XII. seq.

§. CCXLVII.

Fata iuris Romani circa poenam parricidii.

Quia ergo ICti ROMANI partui animam post editionem demum infundi docebant, (§. CCXLVI.) quid mirum? quod abactionem partus in classem delictorum per se non retulerint; nec ex lege Cornelia de sic. nec Pompeia de parricidiis vindicaverint. RAMOS de poen. parricid. L. VII. pag. 257. BYNKERSH. de iur. occid. lib. cap. VII. Et quia porro iam natos in dominio quiritario habebant, facile est ad intelligendum, cur illos impune exponere & necare potuerint parentes. BYNKERSH. cit. l. NOODT. Iul. Paul. Contra caedem parentum incredibilem, & vltra audaciam positam credebat ROMVLVS, vt de ea nihil dispofuerit, donec tum LL. XII. Tab.

Tab. tum lege *Cornelia de ficariis*, & *Pompeia de parricid.* ea feuere prohiberetur, & harum legum fententia ad necem *infantum* traheretur a CONSTANTINO *l. vn. C. de iis, qui par. vel lib.* quæ iam *lege Pompeia* ad proximiores *confanguineos*, & *affines* extenfa erat. VOET. *ad ff. tit. ad l. Pomp. de parricid. §. II.*

§. CCXLVIII.

Qui vero de hoc fcelere conuicti erant, hi ore, oculisque folliculo lupino obductis, virgis cæfi, vna cum *fimia*, *vipera*, *cane*, *galloque gallinaceo* culeo, e corio, pice bitumineque circumducto, infuebantur, & in mare, vel amnem proiiciebantur, vt vfu *elementorum* priuati, inter ferales anguftias tetram mortem fubirent.* RAMOS *cit. l. L. III.* Iftam pœnam in hoc fcelus ftatuminarunt *decemuiri* **. Pedetentim vero intermiffam denuo reftituit *lex Pompeia de parricid.* BYNK. *L. I. obf. cap. IV.* Quumque HADRIANVS, vbi mare proximum non effet, *viuicomburium* vel damnationem ad *beftias* fubftituiffet, *l. 9. ad l. Pomp. de parricid. Paulus l. V. tit. XXIV.* CONSTANTINVS *culei* pœnam iterum intermiffam reuocauit in vfum, verum ad necem in linea recta commiffam reftrinxit, *cit. l. 1. C. de his, qui par. vel lib.* Hæc funt fata iuris Romani, a iure Mofaico in

Pœna culei defcribitur.

Mmm eo

eo diuersa, quod hoc simpliciter istud facinus morte expiandum voluerit. *Exod. XXI. v. 15. 17.*

* Interpretationes mysticas, quas vulgo ex huiusmodi apparatu hauriunt doctores, merito ridet LVDOVICI *ad art. CXXXI.* quem, cur ideo vellicet, rationem non habet ORASS. *Collat. Recess. I. cum iure Rom. Sect. XVII.* p. 148.

** Nam *Auctor* librorum ad HERENNIVM *L. I. cap. XXIII.* huius legis particulam cum tribus aliis XII. Tab. capitibus coniungit. Culei supplicium interim antiquius est, & iam sub TARQVINIO *in* M. ATILIVM definitum fuisse, testatur DYONISIVS *L. IV. Antiq. cap. LXX.* Vnde lucem capit vexata *lex 9. ad l. Pomp. de parric.* vbi *more maiorum* hæc parricidii pœna instituta esse dicitur, de qua locutione acute scripsit CELEB. OTTO *in præf. ad Tom. IV.* Th. *Iur. Rom.* p. 12. *seq.*

§. CCXLIX.

Quale supplicium apud Germanos?

Mitiores fuere GERMANI in vindicando *parricidio*, cædem *liberorum*, *parentum*, & aliorum *consanguineorum* comprehendente, dum priuationem *hereditatis* reis imposuerunt eamque *fisco* adscripserunt. *Leg. Frison tit. XXIX. Alem. tit. XL. Longob. L. I. tit. X. l 1.* Sola *Lex Wisigothorum* talionis supplicium *infanticidio L. VI. tit. V. l. 17.* procurato *abortui* mortis pœnam præfinivit. Recentioribus vero temporibus *viui defossio*

in

in vſum deducta, palo per corpus transfixo, *art. CXXXI.* quod ſupplicii genus Germanis admodum familiare, vt pluribus teſtimoniis probatum dedit KRESS. *ad cit. art.* quibus addo ea, quæ proferunt STIERNHOEK. *de iur. Suec. pag. 356.* & BALVZ. *de vit. papar. Auenion. p. 592.* Sed iam ſeculo XIII. *culeum* ex iure Romano alicubi receptum fuiſſe, patet ex *Gloſſa ad l. P. S. L. I. art. XIV.* quem poſtea repetiit SPECVLATOR SVEVVS *cap. CCXXXI.*

§. CCL.

Mores hodierni ex conſtitutione CAROLINA tum propter necem parentum, & liberorum, tum *abortum* procuratum, dolo malo concurrente, *ſuffocationem* in aquis retinent, *art. CXXXI. CXXXIII. C. C. C. expoſitionem* infantum *gladio*, Saxones itidem culeo puniunt, *art. CXXXII.* * *Dec. El. LXXVIII.* BERLICH. *P. IV. concl. VII. num. XXXVIII.* COLER. *P. I. dec. CLVIII. n. V.* FRÖL. *P. I. pag. 193.* BERG. *El. crim. P. I. pag. 109.* cui extra Saxoniam ne quidem animalia iniici ſolent. BEYER. *ad art. CXXXI. poſ. XII.* Alias ſicuti propter reiterationem *exaſperatio* accedere poteſt; *art. cit.* ita quoque rationis eſt, vt ob *concurſum* proximiorem, vel remotiorem capitalis, vel extraordinaria pœna infligatur. KRESS. *ad art. CXXXIII. §. VI.* Ius hodiernum.

* Iure Austriaco homicidium in linea recta commissum rotae supplicio coercetur. vid. *Ordin. crim. Austr. art. LXV.*

§. CCLI.

Quando poena culei in arbitrarium,

Quum vero haec supplicia vnice ad casum *doli* pertineant, (§. CCXXXIX. 3.) culpa vero extra ordinem etiam hic punienda sit: facile patet, mitiganda esse ista, & pro modo culpae latioris, vel leuioris in extraordinariam poenam conuertenda: 1) si mater *somno* oppressa ex improuiso partum suffocauit: CARPZ. *qu. XV. num. XXXIII.* 2) *clandestino* partu caussam mortis praebuit: IDEM *cit. l. num. XXII.* 3) ex incuria *vmbilicum* infantis non obligauit, vt iste effluxu sanguinis perierit: KRESS. *ad art. CXXXI. §. I. num. III.* 4) si pater per incuriam in *rixa*, vel *lasciuiam* mulieri praegnanti vim fecit, vel eidem terrorem incussit, abortusque *per accidens* secutus est, THESAVR. *dec. XII. num. II.* KRESS. *ad art. CXXXIII.* 5) partus nondum fuit *animatus*, vel periculose non expositus, ex accidente mortuus est, CARPZ. *qu. XX. num X.* & in genere 6) si de defectu *doli* probabiliter constat. BERG. *El. crim. P. II. pag. 340. 354.*

§. CCLII.

vel gladii poenam commutetur?

Contra culei loco *gladii* poena dictatur: 8) si infans *prmaterurus* fuerit, vel *agonizans* occisus sit: THES. *dec. XIII.* vid. HARPR.

HARPR. *conf. XLV. num. CXV.* CARPZ. *qu. XI. num. XXXVII.* 9) iuuencula a *vetula* dolose ad necem persuasa: BERL. *P. IV. concl. VII.* aliud *iure Tyrol.* FRÖL. *P. II. pag. 209.* 10) *pœnitentiam*, dum perageret facinus, testata fuerit: CARPZ. *qu. XVIII num XXII.* 11) mater dolores partus sentiens, ad *latrinam* accesserit, in eamque partum eiecerit: CARPZ. *qu. XI. num. XXXIV.* 12) conatus ad actum *proximum* prouenerit. CARPZ. *quaest. XVII.*

CAP. XXII.
DE PROPRICIDIO.

§. CCLIII.

Quinam autochiriam committant?

HActenus de iis actum, qui *alios* iniuste interficiunt. Qui vero *sibi ipsis dolose violentas manus inferunt*, *in crimen* AVTOCHIRIAE incidunt. Pertinent itaque huc 1) omnes, qui ex *criminis conscientia*, vel alia ex caussa *reproba*, quocunque demum modo id factum fuerit, *armis*, *laqueo*, *veneno*, *præcipitio* &c. in propria viscera sæuiunt. Contra pro autochiris non habendi, 2) qui aliis *inseruiendo* citius consumuntur: 3) qui ex *officii* necessitate periculo incendii, pestis, diluuii, sese obiiciunt: 4) qui non temere, sed *ob patriæ*

salutem fata sibi properant: se, nauemque, vna cum hostilibus, perdunt: 5) qui ad effugiendam mortem cum *intolerabili* cruciatu, & certitudine morali coniunctam, vim sibi faciunt: 6) qui ex *insania*, *melancholia* summa, *culpa*, aut *casu improuiso* vitam abrumpunt. PVFFEND. *de off. hom. & ciu. lib. I. cap. V. §. IX.* ibique CELEB. OTTO.

§. CCLIV.

Leges Mosaicae circa propricidium.

Quamuis vero id facinus satis scelestum sit; proprie tamen ac per se legibus non punitur, quum pœna sit malum passionis, (§. II.) quod *mortuis* imponi nequit. Referam tamen, quid leges de *autochiria* hinc inde disposuerunt. Et quidem MOSAICAE leges de ea silent; neque huc locus *Gen. IX. v. 6.* a CARPZOVIO *pr. crim. qu. II. num. XXVIII.* allegatus pertinet, quamuis non negandum sit, pedetentim inter Iudaeos morem receptum fuisse, ne, qui mortem sibi consciuerant, sepelirentur. IOSEPH *de bell. Iud. cap. 25.* GROT. *de I. B. & P. L. XI. cap. XIX. §. V.*

§. CCLV.

Romanorum.

ROMANI ICti sectae *Stoicorum* plerumque addicti fuerunt, quibus nihil magis solenne erat, quam taedio vitae, valetudinis aduersae intemperantia, sibi mortem consciscere. dum ne reipublicae aut fisci commodum

ver-

verteretur * *l. 38. de pœn. l. 3. §. 6. de bon. cor. l. 6. §. 7. de iniust. rupt. l. 6. §. 7. de re milit.* SENEC. *Ep. LVIII.* FABROTTVS *de morte voluntaria* in CELEB. OTTONIS *Thes. iur. Rom T. III. pag. 1193.* BYNKERSH. *lib. IV. obs. cap. IV.* Proinde in Latio eorum tantum, qui ex *criminis* conscientia fata sibi properauerant, bona fisco cedebant. *l. 3. pr. §. 1. l. 1. C. de bon. cor. qui ant. sent.* Et sic hi non autochiriæ, sed criminis commissi pœnas dabant, quicquid dicat CARPZ. *cit. l.*

* Hancce doctrinam ex compilatione *Iustinianea* discimus. Id enim non negandum, *antiquissimis* temporibus proprieidas insepultos abiectos fuisse, vt *Seruius* ex pontificalibus libris refert apud HEROD. *rer. Iud. L. I. X. tit. XII. cap. III. vid.* GELLIVS *lib. XV. cap. XV.* Simile testimonium de *Tarquinii* operariis, qui tædio laboris mortem sibi consciuerant, cruci affixis, refert PLIN. *hist. natural. lib. XXXVI. cap. XV.* De Milesiis virginibus propricidis vid. GELL. *L. XV. cap. X.* PLVTARCH. *de virtut.*

§. CCLVI.

Ius canonicum & Germanicum.

PATRES tamen ecclesiæ in concilio *Barracarensi* eatenus in suicidas animaduerterunt, vt 1) *oblationes* pro illis prohiberent: 2) interdicerent ipsis ecclesiastica *sepultura c. 12. C. 23. qu. 5. & c. 2. eod.* quod suo modo temperatum in *capitular. lib. 6. art. 70.* GERMANICAE leges nullius pœnæ mentionem faciunt, verum tantum

tum de translatione bonorum ad heredes proximiores disponunt, vid. *Landr. L. II. art. XXXI.* nisi quod, corpora suicidarum igne cremauerint, quam consuetudinem confirmant leges *Goslarienses* apud LEIBNIZ. *Rer. Brunsuic. T. III. p. 501.*

§. CCLVII.

Caroli-num.

Eandem fere sententiam fouet *constitutio* CAROLINA, cuius *rubrum* tamen cum *nigro* non congruit. Disponit enim tantum, 1) eorum, qui ex conscientia criminis, cui pœna *capitalis* vna cum *confiscatione* bonorum simul * respondet, fata sibi properauerint, bona in *fiscum*, exclusis *consanguineis*, redigenda esse: confiscationem eam 2) cessare, si crimen, ob quod mortuus accusatus fuit, *solam* pœnam *capitalem* coniunctam habuerit, vel reus vi *morbi*, *melancholia*, *insania*, fuerit correptus, consuetudinibus contrariis abrogatis in vniversum, *art. CXXXV. C. C. C.* quæ omnia *ipsam* autochiriam haud tangunt.

* Ita textum cit. accipiendum, & sic particulam *oder* hoc loco *copulatiue* interpretandam esse, docent verba periodi sequentis, & huic opposita: *da er sic iuen leib allaine verwürcket.* Præterea exemplar authenticum aliter legisse, colligo ex aliquot vetustis editionibus, vbi loco vocis: *oder*, extat *und*, veluti *de anno* MDXXXV. & MDXLIII.

§. CCLVIII.

§. CCLVIII.

Idem quoque *forum* retinet, hoc tamen cum temperamento, vt, a) qui ex *conscientia* criminis, vel alia *reproba* caussa huius criminis sese reos faciunt, *honesta* sepultura priuentur, LYNK. *dec. MCCCLV.* b) executio pœnæ ex crimine promeritæ, suo modo, in cadauer fieri possit, conatus autem c) extra ordinem coerceatur. STRYK. *V. M. tit. de bon. eor. qui ant. sent.* cesset alias d) vetus Germaniæ consuetudo, qua carnifici cedebant omnia, quæ ille, dum propricidam fune soluit, vel, vbi occubuit, mucrone gladii attingere potest, de qua ex professo egit LVDOVICI *de iur. carnif. in bon. propricid. Ord. Pol. Magd. cap. LXXVI. §. IV. Ord. Crim. Austriac. art. LXIX. §. I.* apud GVARIENT. *Cod Austr. pag. 701.* **Praxis hodierna.**

§. CCLIX.

Alibi, vt in episcopatu *Herbipolitano*, cadauer comburi solet. KIRCHGESN. *p. 344.* In comitatu *Tyrolensi*, aliisque regionibus omne propricidium, sponte commissum, *publicatione* vel *omnium*, vel certæ *partis* bonorum luitur. FRÖLICH. *P. II. pag. 243.* Quin immo plerisque locis receptum, vt cadauer ad maiorem apparatum, pro detestando facinore, non per ostia, sed *fenestram* eiiciatur, vel per *foramen*, aut foueam, sub **Mores quorundam locorum.**

Nnn limine

limine domus effussam, funibus alligatum, extrahatur. DAMHOVD. *pr. crim. cap. LXXXVIII.*

* In *Austria* ob criminis *conscientiam* demum bona publicantur, vt tamen *dimidia* cedat liberis, si *quatuor* adfuerint, *tertia*, si pauciores, vel *collaterales* vsque ad *quartum* gradum fuerint superstites. *Ord. Crim. Austr. art. LXIX. §. XXXIV.* OVARIENT. *Cod. Austr. pag.* 701.

CAP. XXIII.

DE PROCVRATA STERILITATE.

§. CCLX.

Sterilitas procurata.

AD species homicidii refert Carolus V. *art. CXXXIII.* PROCVRATAM STERILITATEM, quæ perficitur vel *malis medicamentis*, vel *castratione*, vel *testiculorum exsectione*, & vel ab aliis promoueri, vel a quolibet sibi ipsi, siue masculus, siue fœmina fuerit, inferri potest.

§. CCLXI.

Dispositio iuris Romani & Germanici.

Et quidem castrationem apud ROMANOS prohibuit DOMITIANVS, vt testatur SVETONIVS *in vita eius cap. VII.* HADRIANVS, qui alios castrauerant, quique castrationem passi erant, *capite* plecti iussit, iuncta bono-

rum

rum confiscatione *l. 4. §. 2. ad l. Corn. de sic.* quibus gemina sunt, quæ disposuit CONSTANTINVS in *l. 1. de eunuch.* IVSTINIANVS vero quoad castratores disposuit, vt si masculi fuerint, facinus *talione*, si fœminæ, *exilio* luerent, bonisque in fiscum redactis, in insulam relegarentur, *Nou. 142. cap. 1.* SIMON. *de impot. coniug. C. III. th. II.* Contra GERMANI sola pecunia facinus composuerunt. *Lex. Sal. tit. XXXII. l. 17. Ripuar. tit. VI. l. 27. Longob. L. I. tit. VII. l. 18. Aleman. tit. LXV. §. XXVIII. XXIX.*

§. CCLXII.

Ius CANONICVM in *c. 5. X. de homicid.* sterilitatis procurationem homicidio æquiparauit, quod in mente habuisse videtur CAROLVS V. *cit. art.* quo *tertio* procuranti *gladii* supplicium, mulieri, *se ipsam* sterilem reddenti, *culei* pœnam dictat. Huic dispositioni mordicus inhærent CLASEN. & BLVML. *ad cit. art.* STRVV. *obs. crim. cap. VIII. obs. III.* Verum alii ob incertitudinem *corporis delicti*, peremtam prolis futuræ spem concernentis, ad summum *fustigatione* in reos animaduertunt. BERLICH. *P. IV. concl. VIII. num LVIII.* BEYER. *pos. IX.* KRESS. *§. IV. ad art. CXXXIII. C. C. C.* Carolini & hodierni.

CAP. XXIV.
DE INCENDIO.

§. CCLXIII.

Incendium quid?

SOlet aliquando INCENDIVM cum homicidio coniunctum esse, eoque respectu ad species *homicidii qualificati* refertur. Rectius tamen, quia varium ob finem suscipitur, *separatim* considerandum est. Constituit vero *delictum publicum, quo aedificiis, vel aliis rebus ignis subiicitur, & excitatur.*

§. CCLXIV.

Quotuplex?

Quumque id vel *dolo* ac proposito, vel sola *culpa* causari possit, illud DOLOSVM, hoc vero CVLPOSVM dicendum est. Quumque porro prior species *rapinae*, & *homicidii* caussa, vel *damni* inferendi ergo, aut aliam ob caussam reprobam fiat, inde illud incendium QVALIFICATVM, *mordbrandt*, hoc vero SIMPLEX, *brandt* vocari sueuit. *Sachs. Landr. lib. II. art. XIII.* vid. *LL. Fris. tit. VII.* Definitio *speculatoris Sueui cit. l. wer tags oder nachts haimlich prennet, das haist mordprandt*, incendii qualificati conceptum non exhaurit. Quis enim tunc foret incendiarius *simplex*.

§. CCLXV.

§. CCLXV.

Inter originis TEVTONICAE gentes incendium dolosum satis notum, quamuis plerisque pœna *mulctuaria* sufficerit. *L. Salica tit. XVIII. L. Aleman. tit LXXXI. L. Frison. tit. VII.* Per edictum *Theodorici regis* tamen serui incendiarii *flammis* tradi iubentur. *Lex Frison.* non nisi in *flagranti* repertos, impune occidi permittit. *tit. V. §. I. Lex Saxon.* vero *tit. V.* omne incendium dolo, & consilio susceptum capite puniri vult, qua duritie opus fuit ad compescendos Saxones, christianis, quorum templa flammis extirpare nonnunquam tentabant, infensissimos, vti recte coniecit B. HEINECCIVS *I. G. T. II. lib. II. §. CCLXXV.* Denique *Ius prou. Saxon. cit. l. & Sueu. cap. CXIV. qualificatum* rota; *simplex* decollatione coercet. Germanicarum legum supplicia.

§. CCLXVI.

Leges MOSAICAE de hoc crimine, tum forte incognito, silent. Ius CANONICVM illud valde detestatur. *c. 32. cap. XXIII. qu. 8.* ROMANAE leges in pœnis imponendis respiciunt 1) ad *locum*, vtrum in ciuitate, pago, vel villa incendium exortum: 2) ad conditionem *personæ.** Inde vero concluserunt ICti, eos, qui in *ciuitate* id crimen commiserint, si *humiliores* fuerint, *igne* esse cremandos, vel *capite* puniendos, *l. 9. ff. §. 1. de incend. ruin. l. f. §. 1. eod.* si honestiores, Ciuilium.

 carnifici

carnifici *iugulandos* tradi, vel in *insulam* deportari debere, *l. 28. §. 12. de pœn.* Contra si in *villis*, habita iterum ratione personæ, capite, deportatione, vel *relegatione* id luendum voluerunt. *cit. l. 28. §. 12. cod. l. 10. ff. ad l. Corn. de sicar. vid.* GRASS. *collat. iur. R. cum R. I. Sect. XVI. p. 754.*

* Nonnulli 3) *damni* rationem fuisse habitam, perhibent. Quo argumentorum pondere? alii iudicent. In *cit. l. 28.* enim *casæ*, vel *villæ* exustæ mentio quidem iniicitur, sed tantum ad denotandum *locum* incendii excitati, non vero *damnum* incendio datum.

§. CCLXVII.

Iuris Carolini & hodierni.

Tandem iure CAROLINO *art. CXXV.* generaliter ac simpliciter incendiarii ad *viuicomburium* condemnantur, quod, quum satis funestum sit, merito in foro ad incendiarios *famosos*, *conductitios*, & qui *homicidii*, vel *rapinæ* caussa ignem subiiciunt, restringitur; incendium simplex vero *gladio* punitur. CARPZ. *XXXVIII. n. XXX.* THEODOR. *cap. VII. aph. VIII. lit. d.* Ratio non tam in *damno* dato, quam *periculo* integræ ciuitati imminenti quærenda. BLVML. *ad art. CXXV. num. II.* CLASEN. *pag. 516.* Immo quia *reiteratio* multiplex qualitatem criminis aggrauat, et pœnæ augmentum suadet; (§. XXI.)

XXI.) dubitandum non est, quin & in hoc crimine exasperatio ob repetitionem accedere, reusque vel ante concremationem forcipibus vstulari, vel cadauer eius post decollationem rotæ affigi possit, quod sine ratione in dubium vocat CARPZ. *qu. XXXVIII. num. LXVII.*

§. CCLXVIII.

Quoties pœna capitalis obtineat.

Quum ergo fundamentum capitalis supplicii hoc sit, quod ignis latius euagando integram ciuitatem depasci possit: (§. CCLXVII.) consequens est, 1) nullam hic nec *sexus*, nec *status* differentiam esse statuendam; nec 2) distingui, vtrum damnum datum sit *exiguum*, an *graue*? 3) ædes tantum ardere *cœperint*, vel incendio fuerint *consumtæ*? WERNH. *P. IX. CLXXVI.* 4) *in* ciuitate, aut *extra* eandem crimen commissum sit? 5) *propriæ* domui ignem quis subiecerit, an *alienæ*? 6) ædificium incensum ad *inhabitandum*, vel ad alium finem comparatum fuerit? 7) *prima* vice, an *repetita*, 8) *ipse*, an per *alium* id delictum perpetrauerit? 9) *interdiu*, an *nocte*? 10) damnum *restituere* paratus sit, necne? THEOD. *crim. cap. VII. aph. VIII.* CARPZ. *qu. XXXVIII. n. XLIV.* FRÖL. *ad C. C. C. P. II. lib. I. tit. XII. num. II.*

§. CCLXIX.

Quoties extraordinaria.

Ex eodem principio, & quia de manifesto *dolo* pro pœna ordinaria imponenda constare debet,

debet, concludunt interpretes: 11) extra ordinem animaduertendum esse, si quis casam, aut tabernam, ab ædibus *longe* remotam, in loco *solitario* incendit: BEYER *ad h. art. pos. VI.* KRESS. *eod. §. III. num. V.* FRÖLICH. *P. II. lib. I. tit. XII. num. V.* 12) si caussa *simplex*, *fatua*, præter nocendi intentionem subest: CARPZ. *qu. XXXIX. num. X.* si 13) sola *culpa* concurrit: KRESS. *cit. l. §. IV.* CLASEN. *eod.* 14) si reum facti, flamma iam excitata, *pœnitet*, ipseque ignem extinguit, vel alios ad extinguendum conuocat, quamquam hoc casu reus rectius *capite* truncetur, & cadauer postea *igni* tradatur. OTTO *Corp. iur. crim. pag 494.* KRESS. *h. §. III. num. IV.* LVDOVICI *de effect. pœnit. cap. III. §. XVII.* (*§. XXIV.*)

CAP. XXV.

DE ADVLTERIO.

§. CCLXX.

Adulterii conceptus de iure ciuili & Mosaico.

SEquuntur *crimina carnis*, quorum sex dantur species: ADVLTERIVM, STVPRVM, BIGAMIA, SODOMIA, INCESTVS, LENOCINIVM. Hoc capite agendum de ADVLTERIO, quod de iure *ciuili* & *Mosaico* est *concubitus cum alterius vxore*, *l. 6. §. 1. l. 34. §. 1.*

§. 1. ad l. Iul. de adult. Leuit. XX, 10. Proinde hoc iure non adulterium, sed simplex *stuprum* erat, si *coniugatus* cum soluta *consueuerat*, quicquid dicat CARPZOVIVS *qu. LII. num. XLIX.* adeo vt vxor *maritum* ex lege Iulia de *adulterio* accusare non posset. *l. 1. C. eod.* BEYER *ad art. CXX pos. I.*

§. CCLXXI.

De iure *canonico*, & *moribus* vero est *violatio fidei coniugalis dolosa*, *per concubitum facta. c. 3. C. XXXII. qu. 4. c. 59. C. XXXII. qu. 5.* Quumque hæc fides *reciproca** sit; necessario consequitur, adulterium *tripliciter* committi 1) a personis *vtrinque* coniugatis, quod *duplicatum* vocari solet, 2) a *marito* cum *soluta*, 3) a *soluto* cum *coniugata* consuescente. CARPZ. *pr. crim. qu. LIII.* **Canonico & hodierno.**

* Hæc fidei æqualitas iam in nouo fœdere inter primæuos christianos stabilita, vt patet ex Matth. XIX, 9. 1 Cor. VII, 2. sq. Inde sua hauserunt patres.

§. CCLXXII.

Quum vero hoc crimen sine *dolo* malo, vel intentione ad adulterium directa, concipi nequeat: (§. CCLXXI.) euidens est, 1) eos proprie in hoc incidere, qui *sponte*, thorum coniugale adulterino concubitu polluunt; non vero, 2) qui *mentis* haud sunt compo- **Committitur dolo malo,**

Ooo tes,

tes, vel 3) *doli* haud capaces, quorsum *ebrios* suo modo refero, multo minus 4) qui cum persona illicitam consuetudinem habent, quam *nuptam* esse ignorant. STRVV. *diss. crim. V. th. XII.* CARPZ. *qu. LXI. num. XLII.* quamuis, quia hæc ignorantia vix præsumitur, illa legitime docenda sit, quod plerumque fit tortura, vel iuramento. *c. 6. C. XXXIV. qu. 1. 2.*

§. CCLXXIII.

a coniugatis,

Quia porro fides coniugalis hic frangitur, (§. CCLXXI.) oportet sane vel vtrumque, vel alterutrum coniugatum esse, consequenter adulterium proprie non committi 1) a *desponsatis*, licet de iure *ciuili* hi adulteri dicantur: BERG. *El. crim pag. 133.* nec 2) ab iis, qui *diuortio* separati sunt: CARPZ. *dec. CCXCI. num. VII.* bene tamen 3) a malitiose *desertis*, vel 4) quoad *thorum* & *mensam* separatis: CARPZ. *cit. l num. IX.* denique 5) cum vxore *meretricio* more viuente consuescentibus *l. 13. §. 2. h. l.* licet dissentiant Impp. in *l. 22. 29. C eod.* quam pugnam varie componunt interpretes. MATTHAEI *lib. XLVIII. tit. III. cap. I. num. VI.*

§. CCLXXIV.

Per concubitum.

Quanquam porro fides coniugalis vario modo frangi possit, hic tamen necesse est, vt per *concubitum* frangatur, (§. CCLXXIII.) adeo, vt ad pœnam ordinariam imponendam

a) *im-*

a) *immissionem seminis* * eamque b) *vtriusque confessione* ** firmatam requirant interpretes, nec e; *vnius* confessionem, ne quidem in praeiudicium *confitentis* sufficere existiment, quamdiu nec *indiciis* indubitatis vestita, nec *tormentis* firmata est. CARPZ. *qu. LX. num. XXXIX. num. V. seq.* BERG. *El. crim. pag. 134. seq.*

* Rationem plerique in verbo: *vellbracht, art. CXX. C. C. C.* quaerunt, quod tamen ambigui significatus est. CARPZOVIVS *P. IV. cap. XIX. def. XVIII. num. III.* rationem in metu *suppositi partus* quaerit. Si autem hoc, cur non CARPZOVIVS ad minimum *conceptionem* requirit, absque qua iste metus inanis est? cur, hoc posito fundamento, maritum adulterum esse asserit, qui cum *soluta* carnaliter sese commiscet?

** Etiam hic error in foro triumphat ex *cerebrina* incertitudine *corporis delicti*; grauior autem est, ex quo CARPZOVIVS *cit. l.* confessionem vnius, facta seminis immissionis, *sponte*, & absque *tormentis* editam, nullius momenti esse asserit. Verum vtrumque solide reiicit ILL. WERNH. *de cerebr. concept. corp. delict. §. XXXII. XXXIV.*

§. CCLXXV.

Iure MOSAICO crimen hoc vltimo supplicio punitur, tum in *vxore*, tum in *desponsata*; *Leu. XX, 10. Deut. XXII, 22. Genus* supplicii Poena iuris diuini.

plicii non vbique exprimitur, præterquam, quod *lapidationis* mentio fiat, *Deut.* XXII, 24. si fœmina solum *desponsata* est. *Nuptis* vero adulteris ex traditionibus Iudæorum gula, mappa collo vtrinque iniecta, præclusa fuisse, fertur. SELDEN. *de vxor. Hebr. lib. III. cap. XI. pag* 265. Verum hæc traditio non omni dubio caret, partim, quod Pharisæi *Ioh. VIII, 5.* ad legem Mosaicam prouocantes, adulteras *indefinite* lapidibus obruendas existiment, partim quod sic minor foret culpa adulterii *proprii*, maior improprii, postquam illos strangulationem *honestissimis*, lapidationem *turpissimis* suppliciis accensuisse, palam est. Vnicus casus exceptus est ab vltimo supplicio *Leu. XIX, 20.*

§. CCLXXVI.

Pœna iuris Romani. Iure ROMANO, & quidem sub republica libera, nulla *certa pœna* determinata erat, sed *marito*, & *propinquis* punienda relinquebatur adultera. GELL. *lib. X. cap. XXIII.* VALER. MAX. *lib. VI. cap. I. num. VI.* SVETON. *in Tib. cap. XXXV.* TACIT. *Annal. cap. II. Lege Iulia* vero sub *Augusto* lata, relegatio & publicatio dimidiæ *dotis*, & tertiæ partis bonorum fœminis, masculis vero adulteris amisso dimidiæ *bonorum* imposita legitur, *l. 5. de quaest.* PAVL. *recept. sent. lib. II. tit. XXVI. num. XIV.* eadem

eademque lege, ex iure *antiquo* patrio permittitur *patri*, adulterum in sua, vel generi domo, in *flagranti* delicto deprehensum, cuiuscunque conditionis esset, sua manu, in continenti occidere, dummodo filiam simul perimeret *l. 23. §. 5. h. l.* SENEC. *controu. XXI.* BYNKERSH. *de iur. occid. lib. pag. 160.* *marito* vero non aliter, quam 1) adultero vilioris conditionis, 2) in domo sua, vel alibi reperto, si triduana denunciatio intercesserat, salua etiam 3) vxore *l. 24. ad L. Iul. de adult. Nov. 117. c. 15.* CONSTANTINVS M. primum ex lege Mosaica poenam *gladii* statuit. *l. 30. §. 1. C. h. t.* GOTHOFR. *T. IV. Cod. Theod. pag. 296.* NOODT. *in Diocles. & Maxim. cap. XIX. p. 290* Denique IVSTINIANVS quoad *adulteram*, loco supplicii capitalis, verberationem, ac detrusionem in *monasterium* substituit, ita, vt, si maritus eam intra biennium recipere in thorum nollet, attonderetur, *N. 134. cap. 10.* dote simul cum donatione caduca. *N. 27. cap. 8.*

§. CCLXXVII.

Ius CANONICVM contra *latius* definit adulterium, & vtriusque socii *aequalem* vult esse conditionem, (§. CCLXXI.) adeoque *aequaliter* poenam irrogat, quae poenitentiam, ad summum excommunicationis fulmen non egreditur. HARDVIN. *T. III.* Iuris canonici.

concil. pag. 1872 concil. Trident. sess. XXIV. cap. VIII. tot. tit. X. de adult.

§. CCLXXVIII.

Germanici.

De veteribus GERMANIS refert TACITVS *de M. G. cap. XIX.* maritum vindicem huius delicti fuisse, adeo, vt accisis crinibus, adulteram coram propinquis nudatam, domo expelleret, reliqui vero eandem per omnem vicum verberibus excipere solerent. Postea vero in *L. Salica tit. XV. Baiuar. tit. VII. cap I. Ripuar. tit. XXXV. XXXIX. Aleman. tit. LVIII.* pecuniariæ pœnæ memorantur. Ex *lege Wisigothorum lib. III. tit. IV. l. 1. §. 2. 3.* adulteri marito adulteræ in *seruitutem* addicuntur, eique pariter, ac parentibus facultas occidendi in *flagranti* deprehensos concessa, qua cum conspirat *Lex Frison. tit. V. §. I.* SICCAMMA *ad h. l.* Apud *Saxones* adulteras flagellis ad necem cæsas fuisse, testatur ROLEWINCK *antiq. Saxon lib. I. cap. VII.* apud LEIBNIZ. *Rer. Brunsu. T. I. pag. 615.* Recentiores Saxoniæ leges, in adulterio deprehensos gladio feriri, volunt, *Landr. lib. II. art. XIII.* cui respondet *ius Suev. cap. CXLVIII. & art. CXLIV.* ex edit. SCHANNATI, exceptis mulieribus cauponariis *cap. CCCLXXVI.* apud DN. ABERG. Ius *Saxon. El.* recentius tum in mare, tum in fœmina, gladio vltore, adulterium punit, tum in duplicato, tum simplici, ni-

si

si quod maritum cum soluta mœchantem gladio, solutam fustigatione coërceat *Const. El. XIX P. IV.* Varias variorum in Germania populorum circa hoccaput leges recenset STIRNHOEK *de iur. Sueuon. & Goth. P. II. cap. II. pag.* 324. Plenior est B. HOFFMANN. *de dissens. iur. in puniend. adult. C. V.*

§. CCLXXIX.

CAROLINA legislatio ad ius *ciuile* sese refert *art. CXX.* verbis generalibus, ac ambiguis, quæ lucem capiunt ex *art. CXLIV. Const. Crim. Bamb.* in qua omnia plana. Interim interpretes Carolinam in foro aliter explicant, nec tamen in definiendis pœnis conspirant, quo ipso fit, vt praxis sit *incertissima.* Enimvero 1) adulterium *duplicatum* quidam *vtrinque* gladio vindice coërcendum docent LVDOV. & KRESS. Alii econtra sexui *sequiori* capitis pœnam in hac specie remittunt, substituta *fustigatione.* CLASEN. *h. pag.* 491. BERG. *P. II. quæst. XXIX. num. LXXII.* 2) In *simplici* ad vnum omnes *soluto* cum coniugata mechanti *gladium*, huic *fustigationem* minantur. Denique 3) coniugatum cum soluta concumbentem ad *fustigationem*, hanc ad *relegationem* condemnant CARPZ. *qu. LIII. num. LVI.* BEYER. *h. a. P. XV.* quibus tamen non vulgares opposuit rationes ILL. WERNH. *P. X. obs. CCCCL.** Carolini.

*Cum

* Cum his congruit *Ord. Pol. Magd.* C. LXIX. §. XXXI. nisi quod in *vtraque* priori specie sine *sexus* discrimine capitale supplicium constituat? in *vltima* vero marito relegationem, solutae emigrationem imponat. Iure *Austriaco* duplicatum quoad *ignobiliores*, non nisi *altera* vice commissum, gladio, quoad *nobiliores*, nisi ob graues *circumstantias* capite punitur; simplex vbique extra ordinem coërcetur. *Ord. Crim. Austr. art. LXXVI.*

§. CCLXXX.

Pœna ordinaria mitigatur ob remissionem.

Quemadmodum vero pœna capitalis non nisi ob *dolum* malum locum habet, & tamen quaeuis caussa *fatua* a dolo excusat, praeterea in hoc crimine magis de *priuata* coniugum laesione agitur, cui renuntiare possunt; non difficilis est diuinatio, cur tot caussas pœnam in hoc crimine mitigantes circumferant doctores. Enimvero huc referunt 1) *remissionem*, eamque vel *expressam*, vel *tacitam*, ex receptione in thorum coniugale, vel *praesumtam*, ex morte innocentis, sine praeuia accusatione secuta, collectam: *Nou.* 134. *cap.* 10. dummodo hisce posterioribus casibus iniuriam sibi illatam *specifice* sciuerit, vel ex coniecturis vrgentibus praesumere potuerit, vt recte rationes subducit CARPZ. *quaest. LV. num. LI.* cum ILL. WERNH. *P. IX. obs. LXXVI. diff.* BEYER. *ad art. CXX. pos. XXII.*

Et

Et quia hæc remiſſio tollit *iniuriam* illatam, tanquam fundamentum pœnæ capitalis; conſequens eſt, vt 1) etiam in adulterio *duplicato* locum habeat: 2) quoque *ſoluto* proſit: 3) temere *reuocari* nequeat: 4) nullum autem eff ctum habeat in adulterio ante matrimonium initum patrato, quanquam illis caſibus aliud *Ius Saxon. Electorale* conſtituat. *Conſt. El. XIX. P. IV.* CARPZ. *cit. l. num. XCII. CIX. CXX.* STRVV. *Obſ. crim. C. XII. obſ. V.* Operatur hæc remiſſio, vt pœna capitalis in *relegationem* commutanda ſit, adeoque pro *pura* habeatur, quæ ſub *conditione*, ſi relegatio euitari poſſit, facta, eodem modo, quo contra, ſub conditione, ne nocens in *thorum* recipiatur, oblata, nullius momenti eſt, BEYER. *cit. l. poſ.* XX. *

* Ita *vulgo* rationes ſubducunt; nec negari poteſt propoſitionem *poſteriorem* ſuis conſtare rationibus, quum contra finem *reſtaurati* matrimonii ſit, communicationem *thori coniugalis* denegare velle. De *priori* autem cum ILL. WERNH. merito dubito, euidenti ratione motus, quod indoles coniugii cohabitationem ſub *eodem* domicilio haud requirat, nec ſemper rationes *domeſticæ*, vel *officii* admittant, vt *innocens* relictis laribus, locum mutet, conſequenter *iuſtiſſima* ſit petitio, qua intercedens ſub *conditione*, in domicilii permanendi, nocenti iniuriam illatam, remittit, ceu plenius IDEM docet *P. III. Obſ. XL.* Paulo aliter

ter rationes subducit SCHILT. *Ex. XLIX, th. XCIV.*

§. CCLXXXI.

Vel aliam iustam caussam.

Praeterea 2) ad hanc classem referunt, si adulter *copiam* coniugis non habuerit, siue quod absens fuerit, siue quod cohabitationem denegauerit, vel praestare non potuerit, vbi relegationi temporali locus, ILL. WERNH. *P. VII. obs. CCCCLVII.* non si adulter concubitum haud vt ferit: BEYER. *cit. l pos. XVII.* CARPZ. *quaest. LX. LXI. LXII.* 3) si quis consueuerit cum muliere *meretricio* more viuente, quae caussa tamen tantum masculo prodest, * non *foeminae*, nec ei, qui *primus* cum ea concubuit: IDEM *qu. LVII. num. LXX. seq.* 4) si solutus interim *sponsalia*, vel *matrimonium* cum quadam inierit, quod ex fauore *matrimonii* fluit: 5) si nocens saltim praesumtiue docuerit, innocentem, antequam ipse lapsus est, *adulterio* sese commaculasse: *c. 4. 5. X. de diuort.* 6) si *seminis* immissio, vel *confessio* vtriusque defecerit, BERG. *El. crim. pag. 133.* sed vid. (§. CCLXXV.*) & STRVV. *c. l. obs. IV.* 7) si *seductio ebrietas* vel alia quaeuis iusta caussa adfuerit, de qua iudex arbitrabitur. KRESS. *ad art. CXX. C. C. C. §. IV.* In omnibus hisce casibus arbitraria, & extraordinaria, modo maior, modo minor locum habere solet, adeo; vt

in

in casu coniugii quoad *thorum* & *mensam* dissoluti, *nocens* fustuarium supplicium, *innocens* relegationis pœnam subeat WERNH. *P. VI. obs CCCVI.*

* Id quidem exacte respondet iuri *Romano*, quod in mulierem *vulgarem* æque, ac *innuptam* adulterium committi negabat, quia talis nomen MATRISFAMILIAS haud merebatur: parum conuenienter tamen conceptui, quem *nos* de adulterio habemus, vbi concubitus cum *soluta* & sic etiam cum *vili* adulterium inuoluit, nec præcise corruptionem *matrisfamilias* requirit.

§. CCLXXXII.

Præscribitur huic delicto, quia crimen carnis est, *quinquennio* (S. I. §. CCCXLII.) siue adulterium simplex, siue duplicatum fuerit, computando non a tempore *scientiæ*, vel *primi* actus facinorosi, sed ab *vltimo* concubitu, vid. THOMAS. *de præscript. bigam. §. XV. dissent.* CLASEN. *ad art. CXX. C. C. C.* CARPZ. *qu. LIX.* Vtrum mores *Saxoniæ* cum his conspirent, an vero discrepent, disquirunt SCHILT. *Ex. XXIX. th. LXXXIX.* & B. WERNH. *in suppl. p. 669.* Præscriptio.

§. CCLXXXIII.

De vsu *vindictæ priuatæ*, quam leges *Romanæ* hoc casu *marito*, ac *patri* permittunt, anceps disputatio est. Et patri quidem, post restrictam tantopere patriam in Vindicta patris & mariti in adulterum.

in Germania potestatem, iuris occidendi adulterum negat MATHAEI *de crim. lib. XLVIII. tit. III. cap. VII. num. XV.* Similiter marito id ius hodie non indulgeri, docet BEYER. *ad ff. tit. p. XIX.* Alii iure *canonico* hanc vindictae speciem sublatam esse, contendunt per *c. 6. C. XXXIII. q. 2.* Quicquid sit, quum ratio ex *iusto dolore* desumta perpetuae veritatis sit, & CAROLVS V. in *art. CL* diserte praesentem speciem homicidiis *impunitis* accenseat, omnino parcendum esse credo dictis personis, siue manus violentas adultero imposuerint, STRYK. *V. M. h. t. §. XIV.* siue adulterae. CARPZ. *dec. CXV.* Quodsi ergo ex hoc fonte praesens lis diciditur, per se corruit quaestio, vtrum *circumstantiae*, sub quibus in *Latio* vindicta priuata licita erat, hodie *praecise* attendendae sint, quam merito negat ILL. HEINECCIVS *I. G. T. II. L. II. §. CCIII.* *

CAP. XXVI.

DE STVPRO.

§. CCLXXXIV.

Stuprum quid?

AB adulterio differt STVPRVM, quod est *delictum publicum per illicitam honestae feminae corruptionem, absque alterius thori violatione, ordinisque naturae inuersione, dolo malo com-*

commissum. Estque vel VOLVNTARIVM, quod volenti, ac consentienti, vel VIOLENTVM, quod inuito illatum. De hoc supra Cap. X. de illo hoc capite agendum.

§. CCLXXXV.

Inter quos committatur?

Ex hac definitione consequitur, 1) stuprum non committi cum persona *coniugata*, nisi quam solutam b. f. quis credidit; nec 2) cum personis eiusdem *sexus*, nec 3) quouis *peruerso* concubitu, facilius 4) cum *desponsata*, semper vero 5) cum persona *soluta*, siue virgo, siue vidua fuerit, olim 6) cum *concubina*, *l. 3. §. 1. de concub.* 7) non tantum masculum, verum etiam *feminam* stupri accusari posse. *Diss.* THEOD. *colleg. crim. C. VI aph. IV.*

§. CCLXXXVI.

Quomodo differat a fornicatione.

Quum autem vbique persona *honesta* supponatur, (§. CCLXXXIV.) facile distinguitur a *fornicatione*, quæ ex consuetudine carnali cum persona, *meretricio* more viuente, inducitur. Talis dicitur, quæ in lupanari, vel taberna cauponaria *sine delectu* stupratoribus se committit, siue *gratis* id palam faciat, siue *mercedem* turpem pacta sibi sit. *l. 43. de R. N. Celeb.* HEINEC *com. ad L. Pap. pag. 130.* RIVIN. *de muliere quæstuaria.* Vnde frustra agunt, qui, vt quædam meretrix dicatur in actibus determinandis desudant. vid. BERG. *El. crim. P. II. obs. CLV.* CARPZ. *qu. LXX. n. II.*

§. CCLXXXVII.

Quomodo punitum iure diuino.

Et quidem iure DIVINO nomen ſtupratoris ſugillabatur *Geneſ. XXXIV. v. 6. 7. 31. XXXVIII. v. 23.* isque præterea vitiatam *dotare*, ac *ducere* tenebatur, *Exod. XX, 16. 17. Deut. XXII, 29.* quod iure CANONICO confirmatum. *c. 1. X. de adult.* De pœna ſtupratæ nil diſponitur, quamuis fornicatio non extra legis diuinæ pœnam fuerit. *Geneſ. XXXVIII, 24. 25. 1 Reg. XIV, 24.* In ſpecie filia ſacerdotis mœchans viuicomburium experiebatur. *Leu. XX, 9.*

§. CCLXXXVIII.

Romano.

Apud ROMANOS ſtupratores honeſti *dimidiæ* partis bonorum publicatione, viliores *corporis* coercitione ex *lege Iulia de adulteriis* puniebantur *§. 4. I de publ. iud.* Imo & ſtupratas ex Imperatorum conſtitutionibus punitas fuiſſe, probat *l. 18. 20. C. ad l. Iul. de adult.* docente MATTHAEO *de crim. pag. 410.* quanquam id vulgo neget THEODOR. *cit. l. num. XL.* & SCHILT. *Ex. XLIX. th. XCVI. Fornicatio* vero extra pœnam erat, quum lupunaria publice tolerarentur *l. 13. §. 2. ad l. Iul. de adult. l. 22. C. eod.* LANGLAEVS *ſemeſtr. lib. VIII. cap. VII. VIII.* tametſi mulieres quæſtuariæ *infames* eſſent, ac *veſtitu* peculiari a matronis honeſtis diſcernerentur. *l. pen. de his, qui not. l. 43. de rit. nupt. l. 15. § 15. de iniur.* BRISSON. *ſel. antiq. IV.*

§. CCLXXXIX.

§. CCLXXX X.

MAIORES noſtri ſtuprum a fornicatione non adeo ſecreuiſſe videntur, vt vel *edict. Theodor. cap. LXII.* & *L. Baiuar. tit. VII. cap VIII. IX. ſeq.* docet; ſtupratores tamen ad *pecuniariam* compoſitionem adegerunt: ſtupratas aut *infamia* notabant, aut *hereditatis* parentum exſortes eſſe iubebant. Germanico.

§. CCXC.

Moribus HODIERNIS ſtuprator ſtupratam aut ducere, aut dotare tenetur, STRYK. *V. M. h. §. XX.* quamuis, quia hæc dotatio magis *ſatisfactio* priuata eſt, quam vera *dotis* conſtitutio, etiam *viduæ* ſtupratæ, IDEM *cit. l.* ac *ſtatim*, ſi vel maxime matrimonium nunquam ſequatur, præſtari debeat. BERL. *concl. XXXVIII. num. XXVI* Præterea pro ratione circumſtantiarum pœna *carceris*, vel *pecuniaria* tum ſtupratori, tum ſtupratæ infligi poteſt, quanquam alii hanc ad viduas, vel eas, quæ absque perſuaſionibus ſponte in concubitum conſenſerunt, reſtringant.* THEODOR. *crim. cit. l. num. XLI.* BERL. *concl. XXXVI. n CXXII.* In *fornicatione* ſatisfactio ceſſat, ſed vterque delinquens extra ordinem coercetur. CARPZ. *qu. LXX.* Hodierno.

* Et quamuis hoc delictum *publicum* ſit, ſtuprator tamen ex eo condemnatus non fit *infamis*, adeo, vt ne quidem a collegio ſenatorum tanquam maculatus excludi queat, quod moribus *corruptis* tri-

tribuendum MEV. ad ius Lubec. lib. IV. tit. V. art. I. in add. BERG. El. crim. pag. 311. CARPZ. P. I. dec. XVII. LEYS. sp. LII. num. II.

CAP. XXVII.
DE BIGAMIA.

§. CCXCI.

Bigamia quid?

NOuam speciem criminum carnis constituit BIGAMIA, quæ est *crimen publicum, quo, coniuge superstite, quis alium coniugem sibi sub consuetis ritibus, & coniunctione carnali dolo malo associat.* C. C. C. Est itaque species *adulterii*, immo grauior ipso adulterio, *art. CXXI. cit. loc.* ex conceptu pontificiorum de *sacramento.* STRYK. *de reliq. sacr. in matr. §. XLV.*

§. CCXCII.

Eius requisita.

Ipsa hæc definitio euincit, tria fundamenta hic esse sub examen reuocanda. Nimirum is demum bigamiam proprie committit, pœnaque ordinaria afficiendus est, I) qui habet coniugem *superstitem*, II) & tamen alteri per copulam *sacerdotalem*, & *carnalem* sese adiungit III) concurrente *dolo* malo. *art. CXXI. C. C. C.*

§. CCXCIII.

Quinam illam committant?

Quum ergo huius criminis reus coniugem *superstitem* habere debeat; (§. CCXCII. I.) consequens est, 1) vt maritus, vel vxor biga-

bigamiam committant, non persona *soluta*, quæ coniugatæ scienter nubit. CARPZ. *qu. LXVI. num. LXIX.* nec 2) persona *desponsata*, quicquid dicat THOMAS. *de crim. bigam. §. LII.* nec 3) per *totale* diuortium separata, CARPZ. *Iurispr. consf. lib. II. def. CXC. seq.* nec 4) quæ cum coniuge *impotente* iuncta est, THOMAS. *cit. l. §. LIV.* 5) nil interſit, vtrum coniugatus *solutam*, an *coniugatam* superinduxerit. *cit. art. CXXI.* LYNK. *dec. MCCCLXXVII.* licet bigamiam ad casum posteriorem restringat WESENB. *ad tit. l. Iul. de adult. num. VIII.* vid. BLVME. *ad cit. art.*

§. CCXCIV.

Quum porro coniux alteri copula *carnali*, & *sacerdotali* simul sese iungere debeat; (§. CCXCII. 2.) euidens est, 6) solam *desponsationem* non sufficere, nec 7) copulam *sacerdotalem*, vel *carnalem*: CARPZ. *qu. LXVI. num. LII. seq.* STRVV. *Ex. XLIX. th. XXXVI.* BESOLD. *P. V. consf. CCXV. num. VIII.* aliud de iure *Saxonico ob const. El. XX. P. IV.* 8) quoad copulam sacerdotalem parum referre, vtrum in *ecclesia*, an in ædibus *priuatis* subsequuta fuerit? MAVRIT. *consil. Chil. II. num. XXIV.* licet MOLLER. *P. I. cap. XX. num. III.* posteriori casu pœnam *extraordinariam* locum habere, consequenter proprie sic dictam bigamiam concurrere, neget: vid. Quomodo hoc crimen contrahatur?

Qqq BERL.

BERL. *P. IV. concl XXVIII. num. XV.* quoad carnalem vero 9) necesse esse, vt *actu* subsecuta sit, adeoque bigamiam non committi, si posterius matrimonium ob *impotentiam* nullum est. THOMAS. *cit. l. §. LXI.*

§. CCXCV.

Quando. Denique quia *dolus* malus adesse debet, (§. CCXCII. 3.) ratio reddi potest, cur 10) bigamiæ frustra incusetur coniux, qui b. f. *errore* deceptus, vel ignorantia lapsus, ad secunda vota transiit. BLVML. *cit. l. n. f.* CARPZ. *lib. VI. tit. IX. resp. LXXXIX.* BRVNN. *cons. CLXXVI.* quamuis ignorantiam legitime probare, vel scientiam *tortura*, aut *purgatorio* elidere debeat. CARPZ. *qu. LXVI. num. LXVII.* ZANG. *de quæst. C. II. num. III.* cur 12) ordinaria bigamorum pœna plecti nequeat, qui ex *necessitate* vinculi sponsalitii prioris ad matrimonium secundum processit. BERG. *El. crim. P. II. obs. CLIII.*

§. CCXCVI.

Pœna iuris diuini. Polygamia *muliebris* in republica IVDAICA sub pœna *capitali* prohibita fuit, quia erat species adulterii, *Leu. XVIII, 20. XX, 10.* in *virilem* vero, quam in republica iudæorum toleratam fuisse nouimus ex *Deut. XXI, 15. 2 Sam. XXI, 11.* nulla pœna statuta. SELDENVS *de I. N. & G. lib. V. cap. VI.*

§. CCCXVII.

§. CCXCVII.

Romani & canonici.

Secundum iuris ROMANI principia polygamia simultanea nil aliud est, quam species *stupri*, si maritus duabus nupserat, vel *adulterii*, quum mulier binos sibi copulauerat viros, adeoque modo *capitali*, modo *extraordinaria* pœna plectebatur *l. 11. §. 12. ad l. Iul. & l. 8. C. ad l. Iul. de adult. l. 7. C. de repub. Auth. sed hodie cod. Nou. 117. c. 9.* licet varie sentiant interpretes. ob *l. 30. §. 1. ad l. Iul. de adult.* THOMAS. *cit. l. §. LXVI. seq.* Iure CANONICO *infamia* pœna cum excommunicationis fulmine bigamis imminet *c. 4 X. de bigam. non ord. Cap. clericis X. de excess. prælat.* Immo idem ius nimis rigide quascunque *repetitas* nuptias infectatur.

§. CCXCVIII.

Germanici.

De priscis GERMANIS testatur TACIT. *de mor. Germ. cap. XVIII.* eos *singulis* vxoribus contentos fuisse, præterquam *nobiliores*, qui in polygamia decus familiæ quæsiuerunt. Vnde non mirandum, ipsos Germanorum *reges* vna vxore contentos non fuisse, vt de ARIOVISTO, cui duas CAESAR *de B. G. lib. I. cap. LIII.* tribuit, notum est. Et licet per *capitularia lib. VI. §. CCXXX. & CCCCXXXIII.* πολυγυνία seuere interdiceretur: his legibus tamen se haud stringi, existimabant Francorum Merowingicæ stirpis reges, sed, inter vxorum & concubinarum *greges*

volutabantur, ceu pluribus docuit B. HEINECCIVS *I. G. T. I. lib. I. §. CCVI.* In *LL Longob.* pœnitentia, in casum contumaciæ vero carceris pœna bigamis imminet. *LL. Wisigothorum* vero mulierem vna cum secundo marito *priori* tradi, iubent, *ut quid de illis facere voluerit, seu vendendi, seu quid aliud faciendi, habeat potestatem.* Seueriores vero *recentioribus* temporibus fuisse legislatores, vel solæ *leges Gorlarienses* euincunt, quæ *gladio* vindice expiandum scelus voluerunt apud LEIBNIZ. *Rer. Brunsu. T. III. num. CXLIV.*

§. CCXCIX.

Carolini. Quæ autem iuris CAROLINI *art. CXXI.* sit sententia, admodum dubium est. In exemplo de anno *MDXXI.* omnia clara sunt, docente CL. KRESSIO *ad h. art. IV. num. I.* Substituta postea vox *peinlich*, quæ, ob antecedentia, quibus opponitur, vix sensum recipit. INTERPRETES tamen eam in foro ordinarie ob æquiparationem cum adulterio factam * de *capitali* supplicio *indistincte* accipiunt, quod fere ex *vsuali interpretatione* bigamiæ proprium factum. ZIERIZ. STEPHANI *ad hunc art.* BEYER *pos. IV. eod.* CLASEN. & KRESS. *eod.* HAHN. *ad Wesenb. ad tit. l. Iul. de adult. num. VIII.* STRYK. *V. M. eod. tit. §. XXVI.* BERG. *El. crim. P. I. pag. 136.* LYNK. *dec. MCCCLXXVII.* maxime quum aliæ leges

par-

particulares cit. textum hoc modo interpretentur. vid. Ius *Saxon. Elect. P. IV. const. XX. Ius Bauaricum, bayerische malefiz ordnung tit. VIII. art. III.* Ius *Badense, P. VII. tit. XXXVIII. Wurtenbergicum, in Ordin. prouinc. pag. 270. Austriacum Ord. Crim. Austr. art. LXXVII.*

* Inde quidam concludunt, in iis locis, vbi adulterium non est capitale, nec bigamiam mortis poena vindicandam esse. BESOLD. *P. V. Consf. CCXV. n. VI* FICHARD. *consf. Germ. CXV. v. 3. 4.*

§. CCC.

Quemadmodum vero species *adulterii* est, & praeterea cum *dolo* malo coniuncta esse debet; (§. CCXCI.) colligunt interpretes, poenam ordinariam mitigandam esse, quoties vel de *dolo* non adeo constat, vel circumstantiae, ob quas ipsum adulterium *extra ordinem* coercendum est, occurrunt. Huc ergo pertinet, 1) si reus a coniuge *desertus* est: CARPZ. *qu. LXVI. num. LXI.* CLASEN. *h. pag. 436.* 2) alteruter coniugum *adulterio* se commaculauit, GRANZ. *P. II. pag. 331.* GRASS. *collat. iur. Rom. cum Germ. sect. XIX. §. II. pag. 896.* quamuis *simplex* adulterii suspicio non sufficiat: GRASS. *cit. l. p. seq.* 3) si coniux innocens pro nocente *intercessit.* BERG. *El. crim. P. I. pag. 136. P.* Mitigantia.

 II.

II pag. 417. KRESS. *h. cit. l. num. IV.* ILL. WERNH. *P. I. obs. CXXXIII.* HORN. *qu. XV. num. XLI.* 4) si bigamus coniugem priorem nondum *carnaliter* cognouit: 5) a thoro & mensa *separatus* est: vel 6) *alia* caussa concurrit, ob quam *adulter* mitiori pœna plectendus est, v. c. ob denegationem debiti coniugalis &c. *

* Idem dicendum puto de *iudæis* criminis bigamiæ reis. Quia enim horum matrimonia ex mente iuris canonici non sunt *rata*, aut *sancta*, primaria ratio pœnæ capitalis vero in *sacramenti profanatione* consistit, per *art. CXXI.* consequens est, vt cessante ratione legis, eius dispositio cessare debeat. DN. PARENS *I. E. T. IV. lib. V. tit. VI. §. XLIII.*

§. CCCI.

Præscriptio.

Præscribitur huic crimini, quia crimen *carnis* est, & ad *legem Iuliam* quondam pertinuit, quinquennio, a die bigamiæ *finitæ* computando, quam thesin contra varias interpretum sententias erudite defendit B. THOMAS. *dissert. de præscriptione bigamiæ.* WERNH. *P. VI. obs. CCCCXV.*

CAP.

CAP. XXVIII.
DE SODOMIA.

§. CCCII.

Aliam criminum carnis speciem SODOMIA constituit, quae *est concubitus contra naturam, vel eius ordinem, vbi sexus perdit locum, vbi venus mutatur in aliam formam*, vt loquuntur CONSTANTINVS & CONSTANS *l. 31. C. ad l. Iul. de adult.* vid. STRVV. *Ex. XLIX. th. XLII.* Sodomia quid?

§. CCCIII.

Ex hac definitione de variis speciebus sodomiae iudicandum. Enimuero huc referri debet, 1) si *mas* cum *mare*, 2) *foemina* cum *foemina*, *l. 20. C. ad l. Iul. de adult.* SIMON *de impot. coniug. cap. II. th. I. II.* HERT. *in satur. rer. C. X. §. III.* 3) homo cum *bestiis*, *art. CXVI. C. C. C.* vel 4) cum *cadauere* foeminino, *Coll. Argent. tit. de stupro th. XXVI.* FELTMAN. *de cadau. inspic. cap. XXXIII.* BOER. *dec. CCCXVI.* BEYER. *ad ff. tit. de sepulchr. violat. pos. fin.* vel 5) cum *diabolo* concumbit, dummodo concubitus euidenter probari possit: STRAVCH. *de Sodom. th. IV.* 6) si quis cum foemina *praeposteram* venerem exercet. THEODORICVS *cap. VI. aph. V. num. XXVI.* Male vero his immi- Quoties committatur.

miscetur 7) concubitus cum *Iudaea* a BORRIO *cit. l. num. V.* 8) cum puella *immatura* a STEPHANO *ad h. art.* 9) cum *androgino* vid. GRANZ. *de def. reor. P. I. p. 501.* vel 10) *mastupratio* a DAMHOVDERO *cap. XCVIII. num. IV.* aut 11) crimen *onaniticum*, de quo *Gen. cap. XXXVIII.* SIMON *cit. l. th. V. num. XIV.* SCHILT. *Ex. XLIX. th. LXXXVIII.*

§. CCCIV.

An feminis immissionem requirat?

Quumque supra ostensum sit, *feminis immissionem* in criminibus carnis nulla solida ratione niti; (§. CCLXXV.) inde neque hic eius ratio habenda, docente GAILIO *lib. I. de PP. cap. XIV. num. XXVI.* ROL. A VALLE *vol. I. cons. VII. n. IV. XXXVII.* DAMHOVD. *cit. l. num. XVI.* GRANZ. *P. II. pag. 215.* quanquam alii dissentiant, HERT. *resp. DXC.* CARPZ. *qu. LXXVI. n. LVIII. LXI.* BERG. *El. crim. pag. 143.* Saltim in terris Borussicis haec circumstantia non attenditur ob speciale rescriptum promulgatum anno MDCCXXVI.

§. CCCV.

Poena iuris diuini & Romani.

Ius DIVINVM nefandam libidinem, tum cum masculis, tum cum brutis sub capitis supplicio prohibet. *Exod. XXII, 19. Leu. XX, 13. 15.* Iure ROMANO muliebris patientiae scelus mulcta decem millium ex *lege Scatinia* vindicabatur, CICERO III. *Philipp. cap. VI.* SVETON. *Domit. cap. VIII.*

quae

quæ ad PHILIPPVM usque segniter obseruata, teste AVRELIO VICTORE. Sub Imperatoribus *christianis* vero *flammis* vltricibus expiari debebat. *l. 31. C. ad l. Iul. de adult.* Sed lenior IVSTINIANVS, natura abscissa, scelus coercuit, teste CEDRENO, ZONARA, vt plenius docuit PET. FABER *semestr. L. III. cap. XIX. 293.* vid. CL. CHRISTII *historiæ legis Scatiniæ.* Mulierum lasciuientium scelus, quod acri stylo depingit IVVENALIS *sat. II. VI.* pœnis subiectum fuisse, non liquet. De sodomia cum *brutis* nec vola, nec vestigum.

§. CCCVI.

Ius Germanicum.

Quo frequentior isthæc inordinata libido in *Latio* fuit, eo rarior mentio eius fit a scriptoribus rerum GERMANICARVM vsque adeo, vt QVINTILIANVS in declamatione pro milite, cuius pudicitia tentata a tribuno: *nihil tale nouisse Germanos,* testetur. Non tamen *penitus* incognitum, sed ex corruptela Romanorum inuectam fuisse παιδεραςίαν, ex TACITO *cap. XII.* constat, vbi *corpore infames,* * *cœno ac palude, iniecta insuper crate mersos*, refert. Nominatim *LL. Wisigoth. lib. III. tit. V. l. 7.* reos virilitate priuari, & carcere includi iussit. In *Capitularibus* vtriusque sodomiæ, generis, & sexus mentio fit, & *mortis* supplicio coercetur *lib. VI. tit. CCIX.*

quo etiam respexit, LVDOVICVS PIVS, *si juxta legem Romanam punire velle facimus*, minatus *in addit. IV. §. CL*ı. Lex autem illa alia esse nequit, quam *l. 6 C. Theod. de adult.* seu *l. 31. C. ad l. Iul. de adult* Ex *medio aevo* discimus, *capite* animaduersum fuisse in sodomiam generis per *Ius Prou. Suec. cap. CXLVIII.*

* IVSTVS LIPSIVS, vt Germanos a nefanda venere liberaret, legit: *Torpore infames.* Sed plerisque *communis* lectio placet, quae commode de *muliebri patientia* explicari potest. Equidem PHILIPPVS LVDOVICVS HVTH *diss. de his, qui not. inf. §. V.* phrasin hanc de *murcis*, h. e mancis, corruptis, qui, vt militiam subterfugerent, *membra* sibi praecidebant, accipere tentauit: verum ipse autor eruditus mox stilum vertit, & de muliebri patientia TACITVM interpretatur.

§. CCCVII.

Sententia iuris Carolini.

Ius *Carolinum* de sodomia *sexus*, ac *generis* agit, & vtramque sine distinctione *viuicomburio* expiandam vult. In foro autem haec poenae species tantum ad sodomiam *generis* restringitur, vt *bestia* simul ad destruendam facti memoriam comburatur: in reliquis speciebus supra relatis, *gladii* poena sufficere creditur, KRESS. *ad h art.* CARPZ. *qu. LXXVI.* THEOD. *crim. cap. VI. aph. V, num. XXVI. in f.* quae non

non facile, nisi 1) ob *aetatem*, BERG. *El. crim. P. II. obs. CLVII.* VOET. *ad I. pag.* 576. vel 2) crassam legum *ignorantiam* emolliendi est, etsi in foro quoque 3) deficientem *seminis* immissionem, aut 4) vtriusque partis *confessionem* huc trahant. FRÖL. *P. II. pag.* 262. BLVML. *ad h. art.* CARPZ. *cit. l. num. L.* De crimine *onanitico* relegatione punito testatur SCHILT. *Ex. XLIX. th. LXXXVIII. Fricationem* vero in foro fustigatione, vel alias *arbitrarie* coerceant. BEYER *ad h. art, pos. VI.* DAMHOVD *cit. l. num. V.* quanquam istam MATTHAEI *pag.* 420. *capitali* supplicio dignam: SIMON VAN LEEVEN *in cens. forens. lib. V. cap. XXVIII. in f.* vero plane *impunem* esse, credat.

CAP. XXIX.

DE INCESTV.

§. CCCVIII.

SEquitur INCESTVS, qui est *concubitus inter consanguineos, vel affines coniungi prohibitos, scienter perpetratus.* Committitur itaque hoc crimen I. inter *consanguineos*, vel *affines* II. per commixtionem *carnalem* scienter perpetratam. **Incestus quid?**

§. CCCIX.

A quibus committatur.

Quum ergo solus sanguinis, vel affinitatis nexus hic attendatur, (§. CCCVIII. 1.) sequitur, 1) vt committatur inter *ascendentes*, & *collaterales*, 2) inter *affines* primi, vel secundi generis, quatenus inter personas nuptiæ sunt prohibitiæ: 3) non intersit, vtrum consanguinitas, vel affinitas ex *legitimo*, aut *illegitimo* concubitu oriatur: CARPZ. *quæst. LXXII. num. XXXV.* contra huc non pertineant 4) personæ cognatione *ciuili*, vel *spirituali* iunctæ, BERL. *P. IV. concl. XXXII. num. XXIII.* nec 5) *nutrices*, vt contra BOERIVM docuit CARPZ. *qu. LXXII. num. LV.*

§. CCCX.

Quomodo?

Quumque porro hoc crimen sine commixtione carnali esse nequeat (§. CCCVIII. 2.) sequitur, 6) vt perinde sit, vtrum mediante adulterio, an *stupro* incestus commissus sit: 7) vtrum personæ concumbentes *matrimonio* solenni se copulauerint, nec nec? MATTHAEI *de crim. pag. 415.* 8) vt ex doctrina communi *seminis* immissio accedere debeat: CARPZ. *quæst. LXXII. n. LI.* alias vero 9) crimen tantum pro *attentato* habeatur.

§. CCCXI.

§. CCCXI.

Quum denique concubitus inter personas relatas *scienter* perpetratus esse debeat, (§. CCCVIII. 2.) 10) sequitur, vt si vterque conditionis huius *conscius* fuit, vterque hoc crimen incurrat: 11) si *ignoranter*, & bona fide commixtio celebrata est, incestus exulet: BERL. *P. IV. concl. XXXII. num. XXXIV.* 12) ignorantia *iuris* non facile attendatur: THEODOR. *crim. cap. VI. aph. V. num. XXVI.* 13) ignoscatur iis, qui in quadam *mentis* abalienatione fuerunt constituti, quales sunt *dementes, ebrii* &c. **Quando?**

§. CCCXII.

Praeter poenam *excidii*, quam DEVS transgressoribus *Leuit. XVIII.* comminatus est, occurrunt supplicia *forensia*, magistratibus demendata. *Leu. XX.* Ea sunt vel *capitalia*, vel *non capitalia*, pro diuersitate casuum, quos sollicite distinguunt Talmudici *in Cod. Sanhedrin cap. VII. §. I.* Et non capitalia quidem in *verberatione* consistunt: capitalia vero modo *strangulatione*, modo *combustione*, modo *lapidatione* absoluuntur. Maior de ROMANORVM disciplina dubitatio superest. Non enim conueniunt interpretes, vtrum crimen hoc *lege Iulia* comprehensum fuerit? Forsan ob *l. 4. de quaest.* Sed miror, eosdem **Poena legis Mosaicae & Romanae.**

in PAVLVM non incidisse, qui discerte *incesti* poenam *legi Iuliae* tribuit *lib. II. tit. XIX. §. V. & tit. XXVI. §. XV.* Quibus suffragatur non tantum *natura* huius sceleris, quia ad delicta *carnis* pertinet, circa quae ista lex occupatur: verum in primis *l. 7. §. 1. ad l. Iul. de adult.* quae de *incestu* agit & ex annotatis MARCIANI ad PAPINIANI *librum de adult.* desumta est. Distinxerunt tamen ICti inter incestum iuris *gentium*, & *iuris ciuilis*. Illum quaesiuerunt inter consanguineos in linea *recta* in infinitum, in *collaterale* inter fratres & sorores, vel inter quos respectus parentelae occurrit: in *affinitate* inter vitricum, & priuignam, nouercam, generum, nurum *l. f. §. 1. de cond. sin. caus. l. 8. l. 39. de rit. nupt.* hosque, nulla sexus distinctione facta, ad summum *deportatione* puniuerunt *l. 5. de quaest. Nou. 12 cap. 1.* Contra incestum *iuris ciuilis* ex vinculo *adoptionis*, vel *reliquis* gradibus consanguinitatis, & affinitatis aestimarunt, VOET. *ad ff. ad l. Iul. de adult. §. XIX.* & sub poena adulterii, vel stupri prohibuerunt, prouti cum, vel sine *thori* alieni violatione concurrebat. vid. *l. 38. §. 2. ad l. Iul. de adult.* MATTHAEI *de crim. pag. 417.*

§. CCCXIII.

§. CCCXIII.

Neque apud GERMANOS certa incestus pœna statuta reperitur, sed modo exilii, confiscationis bonorum, modo pecuniaria pœna, modo pœnitentia ecclesiastica memoratur. vid. *L. Rip. tit. LXIX. Wisig. L. III. tit. V. l. 1. capitul lib. II. tit. XXXI. lib. V. tit. VII VIII. lib. VII tit. CLXXXV. CCCXXXV. CCCXXXVII.* Multo minus constitutio CAROLINA dubia sustulit, sed simpliciter ad ius Romanum prouocauit *art. CXVII.* Germanorum tradita.

§. CCCXIV.

De iure SAXONICO, quod fere in praxi sequimur, pœna *capitalis* gladii * ad solam consanguinitatem in linea *recta* restringitur. ** COLER. *dec. CLXXIV. n. VII.* THEODOR. *crim cap. VI. aph. V. num. VI.* CARPZ. *qu. LXXII. num. XXI.* In linea *collaterali* vero gradu *primo*, & *secundo* lineæ inæqualis, siue vinculum fuerit vnilaterale, siue bilaterale, vt & in *affinitate*, ob respectum *parentelæ* concurrentem, fustigatio cum perpetua relegatione; alias vero relegatio vel *perpetua*, vel *temporanea*, aut alia leuior pœna obtinet BERG. *El. crim. P. I. pag. 142.* CARPZ. *qu. LXXIII. LXXIV.* LYNK. *dec. DCCCCXCV.* THEODOR. *cit. l. num. X. seq.* Ius Saxonicum.

* Sunt, qui pœnam *ignis* hoc casu substituunt: verum aliud docet BERL. *P. IV. concl.*

concl. XXXII. *num.* XVII. Multo minus rationi iuris conuenit, vt partus incestuosus necari debeat; cuius rei tamen tragicum casum nuper exhibuerunt *nouellæ Lipsienses* d. 18. Aug. MDCCXXXII. quo partui, vt periret, in *Silesia* autoritate magistratus, venæ incisæ sunt, quod, an iuris prudentiæ criminali congruat, alii iudicent.

** Idem quoque iure Austriaco statutum *Ord. Crim. Austr. art.* LXXIV. apud OVARIENT. *Cod. Austriac. pag.* 707.

§. CCCXV.

Mitigantia.

Quum vero *fatua* caussa a dolo excuset, & præterea incestus species criminis *carnis* sit; ratio reddi potest, cur ex doctrina communi capitalis pœna mitigetur: 1) si de *consummatione* ex vtriusque confessione non constat: BLVML. *ad cit. art. num. IV.* 2) si *minorennitas*, vel *seductio* concurrit; THEOD. *cit. l. num. V.* RICHT. *conf. CLX. num. XV.* de qua caussa tamen non sine ratione dubitat BERL. *cit. l. num. XXXVII.* non autem 3) si coniunctio ex *illegitimo* coitu oritur, quicquid dicat BLVML. *ad h. art. inf.* multo minus si incestus cum adulterio coniunctus est, 4) ob *remissionem* coniugis innocentis, quia hæc tantum pœnam *adulterii* capitalem tollit. *Nou.* 134. CARPZ. *qu. LXXII. n. XXXIX.* De præscriptione huius criminis iam supra actum (S. I. §. CCCXLII.)

CAP.

CAP. XXX.

DE LENOCINIO.

§. CCCXVI.

Agmen ex criminibus carnis claudit LENOCINIVM, *quod est publica pudicitiae alienae prostitutio, quaestus*, vel *commodi captandi gratia facta. art. CXXII. CXXIII. C. C. C.* Estque vel SIMPLEX, vel QVALIFICATVM: huius rei arguuntur, qui *liberos*, vel *vxorem* propriam; illius vero, qui *alias* personas prostituunt: Ibi poena *capitalis* obtinet, si *quaestus* captandi caussa commissum, hic vbique *extra ordinem* proceditur. Lenocinium quid, & quotuplex?

§. CCCXVII.

Quum ergo lenocinium *qualificatum*, capite puniendum, vxorem, vel liberos a marito vel parentibus prostitutos supponat; (§. CCCXVI.) consequens est, 1) vt ad hanc classem referri debeant *pater*, & *mater*, *auus*, ac *auia*, maresque omnes matrimonio iuncti: 2) nil intersit, vtrum filiae, quas venales habent, sint *virgines*, *viduae*, vel *coniugatae*? BERL. *P. V. concl. XL. num. X.* 3) legitimae, an *naturales*? IDEM *cit. l. num. XI.* FRÖLICH, *P. II. lib. III. tit. V. num. II.* Quinam qualificatum committant?

4) vt hæc dispositio tamen ad *fratres*, vel alios consanguineos non pertineat: CARPZ. *qu. LXXI. n XLV.* FRÖL. *cit. l diss.* BERL. *cit. l. num. XIII.* nec 5) ad *tutores*, IDEM *cit. l.*

§. CCCXVIII.

Quando? Quumque propter *lucrum*, vel *commodum* luxuria cum liberis, vel vxore permitti debeat; (§. CCCXVI.) euidens est, 6) vtnihil intersit, lucrum in *pecunia*, an alio emolumento consistat? multo minus 7) pactum *expressum* concurrat, an patris, vel mariti *dissimulatio*, BERL. *cit. l num. XLIII.* dummodo *quæstus* caussa taceant: illeque reuera subsecutus sit: * contra extra ordinem fustigatione, vel relegatione tum pater, tum maritus puniantur, 8) qui non quæstus, vel *lucri* caussa luxuriosam vitam permittunt: CARPZ. *cit. l, n. XXXVI.* BERLICH. *cit. l. num. XVII.* 9) qui nil lucrati sunt: CARPZ. *cit. l. num. L.* THEOD. *pag. 682.* 10) qui *ex post facto* cum adultero transigunt, IDEM *cit. l.* CARPZ. *num. XXXI.* 11) qui ob *metum*, vel aliam *necessitatem* factum dissimulant: KRESS. *§. II. num. I.* ab omni pœna vero immunes, 12) qui in *iusta* ignorantia sunt.

* Quodsi hæc circumstantia dubia sit, reus pro re nata vel *purgatorio*, vel *tortura* indicia sibi aduersaria elidere tenetur. BLVML. *ad art. CXXII. num. II.*

§. CCCXIX.

§. CCCXIX.

Quum denique actus *luxuriosi* hic requirantur; ratio reddi potest, cur 13) nil referat, vtrum maritus, vel pater vxorem, vel filiam *sollicitent*, an conniuendo tacite vitam luxuriosam permittant: CARPZ. *cit. l. num. XXXIII. diss.* BERL. *cit l. num. XIX.* 14) *reiteratio* praecise non necessaria sit. CARPZ. *cit. l. num. XIX.* denique cur 15) pro solo *conatu* habeatur, extra ordinem vindicando, si consuetudo *carnalis* non fuerit subsecuta. CARPZ. *cit. l. num. XLVII.*

An praecise actus luxuriosi accedere debeant?

§. CCCXX.

Quemadmodum vero in lenocinium SIMPLEX ii incidunt, qui nomine *parentum* & *mariti* non comprehenduntur, *art. CXXIII.* (§. CCCXVI.) & tamen veneris mancipia contra salutem publicam fouent: ita ab isto crimine non liberantur, qui *meretrices* publicas prostituunt, quanquam scelus crescat, si *incorruptas* ad libidinosos actus seduxerunt. CARPZ. *cit. l. num. LXV.* BEYER. *ff. tit. ad l. Iul. de adult. P. XLVIII.*

Simplex lenocinium.

§. CCCXXI.

Prudentissima legislatio MOSAICA lenonum vitae genus vehementer reprobat, poenam tamen specialem non determinat,

Poena iuris Mosaici & Romani.

Leu. XIX, 29 Deut. XXIII, 17. 18. Moribus ROMANIS autem sub republica libera sola *infamia* notabantur lenones, leneque *l. ff. de his, qui not. inf.* ipsum vitæ genus *impune* exercebant. *l. 27. ff. de hered. pet.* Primus ex imperatoribus TIBERIVS exilio multauit, qui hanc conditionem profitebantur. SVETON. *in eius vit. C. XXXV. XLIII. XLIV.* quem tamen successores, quibus prostibula, & lenones in deliciis, non sunt secuti. Sub *christianis* imperatoribus CONSTANTINVS quoad nutrices, filias sibi custodiæ concreditas, ad sui prostitutionem instigantes, cauit, *vt ipsis meatus oris, & faucium, quibus nefaria hortamenta protulerunt, liquentis plumbi ingestione occluderetur. L. 1. C. Theod. de rapt. virgin.* Postea de publicis lenonibus ex professo egit IVSTINIANVS *Nou. 14.* eosque *nouissima* supplicia sustinere iussit, nec non maritos *clanculum* pro quæstu copiam vxorum facientes, cum ministris huius flagitii, vltimo supplicio afficiendos, sanxit. *Nou. 134. cap. 10.* MATTHAEI *pag. 385.* HENEL. *Ot. Vratisl. C. L.*

§. CCCXXII.

Germanici & hodierni.

Inter GERMANOS, quibus publicatæ pudicitiæ nulla, teste TACITO, venia, nomen incognitum, adeo, vt nec lege *Salica, Ripuaria, Alemannica &c.* eius initiatur men-

mentio, præterquam quod lege *Wisigothorum* parentes, dominique lenones *flagellis* coerceri iussi sint. *lib. III. tit. IV. num XVII.* Apud *Longobardos* vero mulier adultera necabatur, & maritus leno pretium pro ea, quasi occisa, soluere cognatis eius tenebatur. *LL. Longob. L. I. tit. XXXII. §. VI.* Gothi meretrices horrebant, & in vrbibus a se captis ad connubium compellebant. SALVIAN. *de Gubernat. Dei lib. VII. in f.* Isthæc castitas tamen videtur sequioribus temporibus non diu durasse, vt vel *art. XLV XLVI. iuris prouincialis Saxonici* docet, vbi *derer unechten, frey weibern*, item *derer buhlschafften* mentio iniicitur, & *art. CCCCVII. spec. Suev.* pœna autem nullibi statuitur. Constitutio CAROLINA vero parentes, ac maritos lenones, ob *lucrum* acceptum, *gladio*, reliquas huius conditionis asseclas pro circumstantiis quæstus percepti, vel non percepti, seductionis, damnique secuti, vel non secuti *fustigatione*, *aurium* abscissione, coercet, *art. CXXII. CXXIII.* quod ius etiam hodie sequimur, nisi quod plerumque loco abscissionis aurium condemnatio ad *ergastula*, vel *relegatio* substitui soleat. vid. *Const. Austr. crim. art. LXXX.* *Ius Saxon. Elect. P. IV. Const. XXIX.* Varias gentium circa hoc veneris illicitæ exercitium leges collegit GERHARDT *diss. de crimine lenocinii.*

CAP. XXXI.
DE FALSO AC STELLIONATV.

§. CCCXXIII.

Falsum quid, & quomodo a stellionatu differat?

DIfferebat iure Romano FALSVM a STELLIONATV, non nomine tantum, sed re ipsa. Illud enim comprehendere dicebatur *quamcunque dolosam veritatis immutationem, in fraudem tertii factam, per leges speciatim, vel generatim notatam*; * hic vero *quodcunque imposturæ improbioris genus, ad falsi crimen non relatum. tot. tit. de fals. l. 3. §. 1. de stellion.* Iure hodierno parum differunt re ipsa, licet hæc diuersa denominatio ICtis, & iudicibus adhuc sit familiaris. KRESS. *ad art. CXIII. §. VI.*

* Hæc circumstantia de iure Romano præcise supponenda, vt tamen legis Corneliæ notatio *specialis* non præcise desideretur, *L. 16. §. 2. l. 23. h. t. l. 32. §. 1. eod.* CARPZ. *qu. LXXIII. num. XIV.* LEYS. *El. crim. pag. 71.* ILL. LEYS. *sp. DLXXVII. num. I. dissent.* LAVTERB. *coll. pract. tit. de fals. §. IV.*

§. CCCXXIV.

§. CCCXXIV.

Quum ergo falsum *veritatis inmutatione* constet ; (§. CCXXIII.) hæc vero multis modis fieri possit : non difficile est cognoscere, *varias* species falsi dari. Enimuero eius criminis reus est, qui falsum *partum* supponit: *l. C. ad l. 1. Corn. de fals.* LYNK. *de suppos. part.* 2) qui per falsa *attestata* mendicat: 3) *vitia*, *morbos*, *nomenque* falsum in fraudem tertii simulat: HEIG. *P. II. qu. XXVII.* 4) infantem iterum iterumque lucri caussa lauacro facro *baptismatis* offert: CARPZ. *qu. XLIII. num. XLIII.* 5) insignia, vel *sigilla* aliena, alterius decipiendi caussa, vsurpat: KNIPSCH. *de nobil. L. I cap. XII. num. XXXIV.* 6) qui testamenta & *instrumenta* falsa, contractus, libros censuales falsos conficit ac producit, mutat, intercidit, *manum* alterius imitatur: *art. XII. C. C. C.* LANGLAEVS *semestr. lib. VIII. cap. XII. XIII.* BRVNN. *cent. II. dec. XLVI.* BERG. *resp. CX.* 7) qui falsis *mensuris*, ponderibusque vtitur: *art. CXIII C. C. C.* 8) qui cuiuscunque generis aromata, & *merces* corrumpit, si vel maxime res fluidæ fuerint, quarum defraudationem frustra ad *stellionatum* refert TABOR *Racem. crim. de stellion. th. IX.* vid. HARPPRECHT. *resp. LXXV. n. V.* 9) qui lanas, *pannosque* tinctura adulterina fucat: 10)

Falsum veritatis immutatione constat.

10) qui falsum *testimonium* præstat: *art. LXVIII. C. C. C.* 12) qui multo *ære alieno* conflato ad inciras redigitur. STRYK. *V. M tit. de cess. bon. §. VII. seq.*

§. CCCXXV.

In præiudicium tertii.

Quumque porro ista immutatio in præiudicium *tertii* fieri debeat, (§. CCCXXIII.) & sic absque *dolo* committi nequeat; consequens est, 1) vt falsi crimen committere non possint, qui *doli* non sunt capaces: 2) ignorantia, & error hic excuset: * *l. 1. §. 3. ff. de fals. l. 31. in f. eod. l. 2. §. 2. C. de iureiur. calumn.* THEOD. *c. VIII aph. IV. n. VI.* nec 3) dolus *præsumtus* sufficiat, sed perspicue probandus sit: *l. 15. § 1. h* THEOD. *cap. VIII. aph. I. num III.* nec 4) *falsiloquium* huc pertineat: 5) ab eo non committatur, qui *falsum* testamentum, vel instrumentum supprimit: *l. 38. §. 6. de pœn.* adeoque 6) *regulariter* damnum secutum esse debeat, CARPZ. *quæst. XCIII. num. X.* quanquam & sola intentio, absque damno, coercitionem mereatur: THEOD. *cit. l. aph. III. in f.* consequenter 7) hic non attendatur *lucrum*, quod falsarius inde percepit. CARPZ. *dec. XCI. num. XXIII.*

* Aliquando, si dolus deest, *culpa* tamen concurrit, *quasi falsum* committitur, quorsum refero speciem *l. 1. ff. de his, quæ pro non script.*

script. hab. si quis sibi ipsi legatum *adscripsit*, nec non, si iudex per *ignorantiam*, & errorem constitutiones principum negligit. *pr. L. de obl. quae quasi ex del. nasc.* Si enim dolo male iudicauit, vtique veri falsi reus est. Interim prior species poenis humanis non subiacet, nisi quod legatum pro non scripto habeatur.

§. CCCXXVI.

Dummodo laesio fuerit atrox.

Ex eodem principio, & quia alias leges tantum facta & damna *atrociora* in classem delictorum referunt, porro sequitur: 8) non quaeuis *mendacia*, in *contractibus*, vel *processu* commissa, criminibus falsi accenseri, sed tantum illa, cum quibus *insignis noxia*, mentisque *singularis* improbitas concurrit, vt recte definit KRESS. *ad art. CXII. §. V. num. III.* & SCHILT. *Ex. XLIX. §. CXXXI.* Aliter falsum a mendacio distinguit BERGER *El. crim. pag. 71.* & illud quidem in simulatione eius, quod non est, hoc vero in silentio eius, quod vere est, consistere existimat.

§. CCCXXVII.

Poena iuris Mosaici, & Romani.

Quemadmodum hoc crimen latissimo ambitu constat: ita non vnam coercitionem, sed variis suppliciis mixtam habet. Sic iure DIVINO falsum testimonium *talione* luebatur; *Deut. XIX.* iure ROMANO L. XII. tab. deiectione de *saxo Tarpeio*. GELL. *N. A.*

Ttt XX.

XX. 1. Magis tamen hoc iure species falsi separatæ, singulisque lege *Cornelia*, *SCtis*,* vel *constitutionibus* principum peculiaris pœna præscripta, quæ in *seruis* vltimum supplicium, in *liberis* deportatio, relegatio, & bonorum confiscatio fuit, vt testatur MARCIANVS *l. 1. §. f. h.* quamuis & liberi humiliores, pro admissi *qualitate* in metallum damnati, vel in *crucem* acti. PAVL. *lib. V. sent. cap. XXIV. l. 22. C. h. t.*

* Speciatim circa falsas *testationes*, ac testimonia, de quibus *lege Cornelia* nil dispositum erat, varia confecta SCta, quæ *falsi* fabricatoribus in testibus producendis, testationibusque faciendis pœnam *capitis* irrogabant, quoties reos criminis *accusarent*. Pertinet huc SCtum *Libonianum* ab *V. C. DCCLXIX. C. Statilio Tauro* & *Scribonio Libone Coss.* confectum. Postea vndecim annis circiter aliud fabricatum *Licinio Crasso* & *Calpurnio Pisone Coss.* quo eadem pœna iis, qui in necem *falsa* testimonia dicenda, vel consignanda curassent, inflicta. Accessit annis duobus post, SCtum *C. Rubellio Gemino* & *C. Furio Geminio Coss.* quod eandem pœnam extendit ad eos, qui ob denuntiandum testimonium *pecuniam* accepissent.

§. CCCXXVIII.

Germanici.

Pariter & TEVTONICIS legibus pro diuersis huius criminis gradibus pœna imposita. Sic *edictum* THEODORICI *regis cap. 29.*

29. 41. & *const. Sicul. L. III. tit. XL.* pœnam capitalem, *lex Ripuaria tit. LIX. §. III.* pollicis truncationem, vel mulctam, *Longobardorum lib I tit. XXIX. lib. II tit. LI. lib. X. XI. tit. LV. lib. XXXIII.* manus amputationem, *capitulare VII. tit. CCLXXVII.* infamiam comminiscitur. *Iure prouinciali Saxonico lib. II. art. III.* & *Sueuico cap. CLXXXII.* qui circa *pondera*, ac *mensuras*, mercesque falsum committunt, corporis afflictiua pœna puniuntur, caussaque ideo *sculteti*, seu iudicis *superioris* iudicio, ac decisioni subiicienda esse dicitur. Eadem fere refert WEICHBILD. *cap. XIX.*

§. CCCXXIX.

Carolini & hodierni, quæ aliquando est capitalis.

CAROLINO & HODIERNO iure pœna fere *arbitraria* est, & pecunia, carcere, relegatione, fustigatione punitur, pro qualitate *delicti*, vel *personarum* imponenda. *art. CXII. CXIII.* STRYK. *V. M. tit. de fals. §. III.* LAVT. *coll. pract. cod. tit. §. X.* BLVML. *ad cit. art. num. I.* ILL. WERNH. *P. IX. obs. CCV.* In specie quid circa *basios* falsarios obtineat, docet ILL. DE LVDEWIG *diff. iur. R. & G. iure basiaria diff. X.* Aliquando ad mortem extendi potest animaduersio, si 1) *reiteratio*, 2) insignis *malitia* adest, & 3) ingens, ac graue *damnum* illatum, *cit. art. CXIII.* HARPRECHT *cit. l. in f.*

 quod

quod tamen a) non præciſe ad quantitatem 5. *ducatorum*, ceu in furto iuris eſt, cum BRVNNEMANNO de *Dardanar c. ſ. num. XXV.* reſtringendum, multo minus b) cum eodem ſcrupuloſe, quale iſto caſu ſupplicii *genus* locum habeat, ſuſpendium, an gladius? diſputandum, aut c) vltimum ſupplicium cum THEODORICO *cap. VIII. aph. VI. num. XXXVI.* vnice ad caſus in legibus *Romanis* ſpecifice expreſſos reſtringendum.

* Huc imprimis pertinet, ſi quis in cauſſa *criminali* falſum teſtimonium dixit, qui facinus tamen non ante *capite* luit, quam ſi innocens reuera pœnam mortis ſubiit. BRVNN. *ad l. 16. de teſtib. l. 1. §. 1. ad l. Corn. de ſicar. art. LXVIII. C.C.C.*

§. CCCXXX.

Singularia huius criminis.

Singularia, quæ ſibi in hoc crimine finxere interpretes, ex THEODOR. *crim. cit. l. aph. VII.* referre ſuperſedeo tum, quia nullam veri ne quidem ſpeciem habent, tum quia ex aſſe excuſſa ſunt a celeber. KRESSIO *ad art. CXII. §. IX.*

CAP.

CAP. XXXII.
DE FALSA MONETA.

§. CCCXXXI.

PEculiaris falsi species, suis propriis cancellis circumscripta, & sub *certa* pœna prohibita, est FALSA MONETA. Id crimen nil aliud est, quam *dolosa monetæ falsificatio, in fraudem tertii suscepta.* Supponit ergo 1) *monetæ* adulterationem, 2) *dolum*, ac intentionem alios lædendi, & duplex crimen inuoluit, *falsum*, & crimen *læsæ maiestatis. l. 2. C. de fals. monet.* **Crimen falsæ monetæ. quid?**

§. CCCXXXII.

Quum ergo adulteratio *monetæ* hic desideretur; (§. CCCXXXI.) hæc vero tum circa *formam*, tum circa *materiam* fieri possit; consequens est, vt de hoc crimine accusari possint, 1) qui absque *superioris* concessione monetam, licet pondere, ac materia bonam, cudunt: *art. CXI. C. C. C.* CLASEN. *h. num. IV.* THEODOR. *cap. VIII. aph. II. num. XXVIII.* 2) qui alterius principis *characterem* temere imprimunt: *art. CXI. C. C. C.* 3) qui publicam monetam *grandiorem* reflant, & in fornacem coniectam resoluunt: *R. I. de anno MDLXXI. §. aber damit, & de* **Supponit adulterationem monetæ.**

anno MDLIX. §. wir ordnen, cit. art. CXI. 4) qui ex *reproba* materia, ſtanno, plumbo, ferro, nummos fabricant: 5) qui *legitimæ* bonitati fraudulenter quid *detrahunt*, & quidem vel ipſi cudentes, pede præſcripto ab initio in liga non obſeruato, *R. I. de anno MDLIX. LXXI.* DAMHOVD. *cap. LXVIII. n. IV.* vel 6) alii, moneta perfecta, per detractionem, *raſuram*, *tonſuram*, *tincturam*, qui vocantur, *ringer*, *beſchneider*, *ſaiger*, *ſchwecher*, *weſcher*, *abgieſſer. R. I. de anno MDLI. §. dahin* & de *anno LIX. §. wir wollen.*

§. CCCXXXIII.

Dolum ad decipiendos alios directum.

Quumque porro *dolus*, cum intentione alios lædendi, coniunctus eſſe debeat: (§. CCCXXV. 2.) porro ſequitur, 7) vt non ad *actuale* damnum reſpiciendum ſit, ſed ſufficiat, quod alii lædi potuerint: conſequenter 8) nec reſtitutio *damni* læſis illati, nec 9) *lucri* a falſariis percepti, ad excludendum reatum, ratio habeatur: FICHARD. *T. III. conſ. LIII. num. XI. XXXIII.* 10) perinde ſit, vtrum *maioris*, an *minoris* valoris, nummi aurei, vel argentei excuſſi ſint: *edict. de anno MDLII. §. CLXIX.* STRYK. *de temeratoribus iuris monet. cap. III. §. VIII.* 11) ſcienter *expendentes* quoque huc pertineant: *art. CXI.* contra his admiſcendi non ſint, 12) qui *memoriæ* cauſſa certas nummorum ſpecies

cies cudunt, vel cudi faciunt: 13) qui iusto errore monetam falsam *bona fide*, THEODOR. *cap. VIII. aph. II. num. XXX.* vel 14) monetam *deualuatam* scienter expendunt: KRESS. *h. §. VI. in not. num. VI.* aut 15) nummos peregrinos *deteriores*, & reprobatos important, bonosque exportant, qui magis *vsurariæ prauitatis* rei sunt. HARPRECHT. *resp. XIII. num. CCXI.* MEV. *P. III. dec. CCLXVII.* & vocantur: *die kipper und wipper*, *auswieger*, *umsetzer*, *aufvechsler*.

§. CCCXXXIV.

Iura ROMANA huiusmodi falsarios deportatione, vel condemnatione ad bestias, seruos vltimo supplicio puniuerunt ab initio, *l. 3. ff. de fals.* postea pœnam, monetam defraudantium, ad *viuicomburium* extenderunt, & *publicari* domum eius voluerunt, quam dominus sciens concessit ad vsum *l. 1. 2. C. de fals. mon.* Quumque hic quoque crimen *læsæ maiestatis* lateat, (§. CCXXXI.) quid mirum? quod ii etiam teneri dicantur, qui cum prohibere tale quid potuissent, non prohibuerunt, *l. 9. §. 1. ff. h. l.* quamuis ex *lege Cornelia* tantum *deportatione* puniti videantur. MATTH. *de crim. lib. XLVIII. tit. VII. cap. V. num. II.* **Pœna iuris Romani.**

§. CCCXXXV.

§. CCCXXXV.

Germanici.

Quemadmodum Romanis, ita quoque GERMANICIS nationibus ius monetandi in censu *regalium* fuit. *l. 3. C. de fals. mon. capitul. ad L. Salic.* apud LINDENBROG. *p. 355. L. Longob. tit. XXVIII. l. 1. 2. feud. 56. Aur. Bull. tit. X. §. 5. Ius pr. Sueu. c. XII.* HACHENB. *Germ. med. diss. X. §. XXVII.* Nihilominus tamen in plerisque legibus tantum de *manu* truncanda, vel *publicatione* bonorum disponitur: vid. *L. Longob. lib. I. tit. XXVIII. Wisigoth. VII. tit. VI. l. 2. Capitul. 4. tit. 33.* nisi quod in *Const. Sicul. lib. III. tit. XL.* qui falsam monetam cudunt, vel scienter accipiunt, *capitis* supplicio, iuncta bonorum confiscatione, perire, *radentes* vero, vel quocunque modo monetam bonam minuentes, *sola* bonorum publicatione puniri iubeantur. Idem fere *Ius prou. Sax. lib. II. art. XVI. Ius Sueuic. cap. CXCIX*

§. CCCXXXVI.

Carolini, & hodierni.

Iure hodierno secundum verba CAROLINAE *constitutionis art. CXI.* viuicomburio perimendi, qui falsam monetam cudunt, ratione materiae, vel plus *cupri*, quam par erat, argento admiscent, vel alterius principis *insignia*, & effigiem monetae imprimunt, vel

vel ab aliis confectam scienter *expendunt.* Obtinuit tamen in PRAXI, vt atrocitas pœnæ restringatur ad eum, I) qui *suo iure* simul fabrefecit, & expendit; CLASEN. *ad h. art.* KRESS. *cod.* §. *III.* II) qui scienter expendit, & simul in *societate criminis* cum fabricatoribus est, STRYK. *de faccular. cap. IV. num. XX.* HARPR. *resp. LXXIII. num. CCCXXI. Vol. nou. Conf. C. n. XXXVIII.* III) ad monetam *imperii* adulteratam, siue fuerit imperatoris, siue statuum imperii: * BEYER. *pos. VIII. diss.* BLVMI. *ad h. art.* pœna *gladii* vero dictetur ei, IV) qui *solum* cudit, non expendit, BEYER. *pos. V.* CARPZ. *qu. XLII. n. XCI.* FARIN. *qu. CXV. n. XCIV.* vel V) qui principis *extranei*, inter ordines imperii non pertinentis, signum monetæ quoad materiam *falsæ* imponit, eamque expendit. CARPZ. *quæst. XLII. num. LXXI. diss.* STRYK. *de temerat. rei monetar. cap. III.* §. *IX.*

* Neque obstant verba *cit. art. nach satzung derer rechte* ad *l. 2. C. de fals. mon.* respicientia, qua pœna ignis non nisi monetam *imperatoris* adulteranti imponitur; quum hæc relatio non fiat, nisi quoad *genus* pœnæ. Multo minus *cit. art. cum l. 2. C.* ad monetas *aureas* restringi debet. vid. THÖNNIK. *aduoc. prud. in for. crim. pag.* 113.

Aliquando poena mitigatur.

§ CCCXXXVIII.

Contra *fustigationi*, *relegationi*, vel generatim *arbitrariae* poenae insistunt interpretes 1) aduersus eum, qui propria autoritate monetam *probam* cudit: STRYK. *V. M. h. §. IV.* IDEM *cit. diss. §. V.* 2) qui cudere potest, sed monetam *corrumpit*, vel alterius principis, seu status imperii *signum* monetae *legitimae* imponit: CLASEN. *h. num. VII.* * 3) qui exiguam quantitatem cudit, ac expendit: THEOD. *cap. VIII. aph. II. num. XXXIII.* WERNH. *P. IX. obs. CC.* 4) qui extra actum cudendi *auxilium* fert: LVDOVICI *ad h. art.* 5) qui *tondet*, *radit*, *tingit*, auro *obducit*, grandiorem reflat, ac resoluit, excoquit, chrysulca mutilat, ** *Ordin. monet. Ferdinandi de anno MDLIX. §. CLXI. R. I. anni MDLXX. §. CXLIII.* STRYK. *V. M. tit. de fals. §. VI* IDEM *cit. diss. §. X.* CARPZ. *cit. l. num.* XXXIII. THEOD. *cap. VIII. aph. VI. num.* XI. nisi pecunia iustum, ac legitimum pondus excedat: CLASEN. *h. num. III.* 6) qui solum scienter *expendit*, absque societate criminis contracta, THEOD. *cap. VIII. aph. VI. num. V.* quicquid dicat ZIEGL. *de iur. maiest. lib. I. cap.* XLIX. §. XLIII. imprimis 7) si expositio in *ludo* facta. BEYER *h. pos. VI.* ***

* Frustra huc ignis poenam quidam trahunt, quum verbum *Const. Crim Carol. art. zeiben* ad eam speciem proxime praecedentem pertineat, quando quis ex *falsa* materia monetam

monetam fabricat. CARPZ. *cit. l. num. XXVI. seq.*

** Nimis dura est pœna *gladii*, quam rasori dictatam fuisse refert COLER. *CLXXIX num. XIII.* vel *viuicomburium*, quod hisce defraudatoribus ex *Edict. monet. cit.* §. CLXIX. imminet. Hæc durities enim merito 1) ad monetam *imperialem* veteris æui, 2) ad illa tempora restringenda, quibus huiusmodi pecuniæ insignis erat *penuria* GRANZ. *P. II. pag. 30. seq.*

*** In imperio Germanico confiscationem quoque locum habere docet GOLD. *von zauber. pag.* 152. ob R. *I. de A. MDLI. §. so haben*: sed aliud ex lege correctoria *Rec. imp. de A.* MDLXXVIII. §. LXXV. docet *celeb.* KRESS. *ad h. art. §. f.* & ita quæstio, vtrum bona ipso iure in commissum cadant, nec ne? hodie frustranea est apud GRANZ. *P. II. p.* 412. Iure *Austriaco* tamen *confiscatio* cum *capitali* pœna coniungitur. *Ordin. Crim. Austr. art.* LXXXVII.

§. CCCXXXVIII.

Quomodo puniendi, qui domum commodant?

Tandem, qui *domum* ad fabricam scienter commodant, illam amittunt; ordines vero, qui in corruptam pecuniæ procusionem consentiunt, iure monetandi, quod ex *priuilegio* imperatorio *A. B. cit. l.* non ex *superioritate territoriali* habent, excidunt, *art. CXI. C. C. C.* quod tamen ad ius cudendi monetam *prouincialem* non extendendum. BEYER *ad h. art. pag.* 14.

CAP. XXXIII.
DE TERMINO MOTO.
§. CCCXXXIX.

Crimen termini moti quid?

TERMINI MOTI crimen incurrunt, qui *dolo malo terminos*, *finium caussa positos*, *aut fines auellunt*, *effodiunt*, *propellunt*, *deiiciunt*, *euertunt*, *exarant*, & *quomodocunque transponunt*. Qui ergo per *ignorantiam*, vel fortuito peccant, excusandi, nec criminis rei sunt faciendi.

§. CCCXL.

Quomodo punitur apud Ebraeos, & Romanos?

Inter plerasque gentes fines, lapidesque finales *sancti* habebantur, grandeque nefas erat, illos conuellere. Vnde apud EBRAEOS maledictione solenni eos deuouebant, qui fines depulissent, ac confudissent. *Deut. XXVII, 17.* Decemuiri apud ROMANOS *LL. XII. Tab. sacros diis* esse voluerunt, cum bobus, qui terminum exarauerant, quem locum docte illustrat LANDVS apud *celeber.* OTTONEM *Thesaur. iur. R. T. III. pag.* 1358. NVMA enim iam Romanis persuaserat, terminum esse Deum, ipsam terminorum motionem sacrilegam. DYN. HALICARN. *Antiq. Rom. Lib. II. cap. LXXXVI.* Postea in hos, qui per vim terminos deiicerent, vel amouerent, *extra ordinem* animaduersum esse, refert PAVL. *lib. I. tit XVI. §. I.* cui confor-

mem

mem constitutionem edidit HADRIANVS, referente CALLISTRATO. *l. 2. ff. de termin. mot.*

§. CCCXLI.

Quomodo apud Germanos?

Inter GERMANOS, quibus facinus hoc non incognitum, illud vltra pœnam pecuniariam non coercetur, vt patet ex *LL. Wisig. lib. X. tit. III. l. 2. Longob. tit. XXVI. l. 1.* Durior est dispositio *L. Burgundionum*, quæ *liberis* manus abscissionem, *seruis* capitis amputationem minatur, *tit. LV. l. 3.* a qua parum abhorret *edictum Theodorici regis cap. CIV.** Iure *Saxonico*, & *Sueuico* pœna 30. solidorum, aut corporis afflictiua alternatiue imposita legitur. *Spec. Sax. lib. II. art. XXVIII. Sueuic. cap. CCXVII.* Horrendum verum est supplicium, quo in Germania quondam aratro caput desulcabatur terminorum motoribus dolosis, de quo more testatur KNICHEN. *de subl. territ. iur. n. CCLXXXV.* SPEIDEL voce: *Markstein.*

* Id de iure Germanico moris erat, si de dolo constabat. Alias si super *quacunque* finium obscuratione lis ciuiliter mouebatur, res *duello* componi solebat, vid. *LL. Saxon. tit. XVI.* ibique GAERTNER. *pag. 105.*

§. CCCXLII.

Quomodo iure hodierno.

CAROLINA, constitutio crimen hoc pœna criminali *extraordinaria*, pro ratione personarum, *damni* dati, ac *malitiæ*, non ta-

tamen, vt peruerse REMVS coniecit, *capitali*, coercet. Vnde hodie vel fustigatio, vel relegatio, vel carceris pœna locum habere potest. BERG. *El crim. cap. II. §. XXV.* THEODOR. *P. CCCLXXXVII. n. VI.* BEYER. *ff. h. t.* Quodsi tamen termini *territorium* publici dolose moti, & turbæ publicæ inde secutæ, in crimen *læsæ maiestatis* incidit, *capitali* supplicio dignum. vid. CL. LEYSER *ad ff. specim. CXIV. num. VI. & sp. DLVIII.*

CAP. XXXIV.

DE PRAEVARICATIONE

§. CCCXLIII.

Præuaricatio quid?

ALia criminis falsi species est PRAEVARICATIO, in quam incidunt, *qui reum prodita caussa adiuuant, vt absoluatur. Proprie* crimen hoc committunt accusatores, in caussa criminali *publica*, *l. 1. §. 1. de præuar. l. 1. §. 1. 6. ad SCt. Turpill. Improprie* omnes, qui quomodocunque in gratiam aduersarii ab officio suo deflectunt, veluti *aduocati*, *procuratores*, *iudices*, etiam in caussa ciuili *l. 1. pr. h. l. 3. §. 2. eod.* manifestanda tacendo, tacenda manifestando, exceptiones falsas admittendo, veras dissimulando, clientem suum ad improbam transactionem, siue per se, siue per alios, furtiue inducendo &c.

§. CCCXLIV.

§. CCCXLIV.

Qui in hoc crimen incidant?

Quum ergo *dolus*, *fraus*, & *collusio* hic omne punctum ferant; ratio reddi potest, cur in hoc crimen incidant 1) *iudices*, sententiam dolose ab actis remouentes: THOMAS. *de iud. sent. in causs. crim. ab act. remou.* §. XX. 2) *procuratores*, nec non *aduocati*,* cum aduersario, *durante* cum cliente suo *nexu*, colludentes, & merita caussae, in *facto* consistentia, reuelantes: *art. CXV. C. C. C.* 3) *delatores* publici, & alicubi *chirurgi*, vulnera dolo inflicta, magistratui indicare negligentes: 4) nulla differentia facienda sit, vtrum *mercedem* acceperint, nec ne? CARPZ. *dec.* XCI. *num.* XXII. Contra non committatur 5) ab aduocatis, qui in *alia* caussa aduersario patrocinium praestant: MEV. *P.* IX. *dec.* CLXXIII. 6) qui patrocinio *renunciant*, & aduersarii partes tuentur: KRESS. *ad art.* CXV. *§. I num III.* 7) qui aduersario tantum manifestant *iuris* fundamenta, ab eius aduocato neglecta, quae nihil *arcani* in se continent. CLASEN. *ad h. art.* DN. PARENS *T. II. consf. MCV.*

* Equidem in *art. CXV.* tantum *procuratorum* fit mentio; verum haec vox non captanda, & aduocatis via ad fraudes aperienda, vt contra STEPHANVM *ad h. art.* disputat SCHILT. *Ex. ad ff. X. th.* XXXVII. Neque interest, vtrum ipsi, an per alios hu-

huiusmodi fraudibus studeant, quorsum illud genus hominum refero, de quo agunt CARPZ. cit. l. num. II. & PLACCIVS de praeuar. tit. VI.

§. CCCXLV.

Pœna iuris Romani.

Iure ROMANO *accusator*, in caussa *publica* colludens, ob nexum *inscriptionis* in crimen, ea pœna afficiendus, quam subire reus debuisset, *l. 6. ff. de praeuar.* simulque infamia notatur, *l. 4 eod. l. 4. §. pen. de his, qui not. inf.* In criminum *extraordinariorum* persecutione vero, vel aduocati in *quacunque* caussa pœna arbitraria, & extraordinaria afficiuntur. *l. 1. §. 1. l. 2. l. 3. ht.* MATTHAEI *de crim. pag. 217.*

§. CCCXLVI.

Hodierni.

Iure HODIERNO, quo processus accusatorius rarissimus, & inscriptionis in crimen vinculum cessat, soli fere iudices, procuratores, ac aduocati, nulla *caussae* differentia facta, in hoc crimen incidunt, ob *art. CXV. C. C. C.* & restitutione *damni* dati, expositione ad *numellas*, & *fustigatione*, aut alia quauis *arbitraria* pœna coercentur. vid. CARPZ. *cit. l. & L. III. resp. III. num. IV.* IDEM *pr. crim. quaest. XCIII. num. XLVIII.* THEODORICVS *cap. III. aph. XIV.* quamuis pœna corporis afflictiua rarior. ILL. LEYS. *sp. DLIV.* Ipsa sententia, ob praeuaricationem lata, est ipso iure

iure *nulla*, & sic caussa denuo tractanda. *l. 1. C. de aduoc. div. iud.* Iure *Sueuico* & *Bohemico* durum supplicium imminet. Ibi *C. CXXXIII.* apud SCHANNAT. dicitur, *dass er dem richter seine zunge wette, oder mit 10. pfund læse.* Hic vero *cap. XVIII. 15. so sich einer einem* procurator, *oder sonst iemanden in der sache vertrauete, soll weder der* procurator, *noch kein anderer mensch dem gegentheil rathen, noch helfen, bey verlust seines halses.*

CAP. XXXV.

DE CRIMINE REPETVNDARVM SEV BARATTERIAE.

§. CCCXLVII.

FAlsi speciebus non absimile est crimen REPETVNDARVM * seu BARATTERIAE, quod committunt ii, *qui in munere publico constituti, ob iudicandum decernendumue, pecuniam accipiunt, quo magis, vel minus officio suo satisfaciant. l. 1. 4. 5. ad l. Iul. repet.* Immo non *accipientes* solum, verum *dantes* quoque eius criminis rei sunt. *l. f. C. ad l. Iul. repetund.* Crimen repetundarum quid?

* Ita dicitur a repetendis pecuniis, iniuste a magistratibus extortis, SIGON. de iud. II. 17. Interim praeter hoc solus lex repetundarum de aliis capitibus egit, quae recenset LAVT. coll. pract. h. §. II.

§. CCCXLVIII.

A quibus committatur?

Quum ergo ratione officii aliquid dare, & accipere legibus interdictum sit; (§. CCCXLVII.) consequens est, 1) vt omnes *cognitores*, ac *iudices* pedanei sordes accipientes, huc pertineant, *l. 3. C. ad l. Iul. repetund.* siue *ipsi* accipiant, siue *aliis* personis interpositis, veluti vxori ac liberis dare permittant: *l. f. C. h. Nou. 161. cap. 1.* ZIEGL. *dic. concl. XX. XXV.* 2) omnesque officiales, qui in republica siue ad officia conferenda, procuranda, vel ad alia ministeria constituti: *l. 2. C. Theod. h.* CONS. HALLENS. *T. I. consf. LXXXIX.* veluti centuriores ob legendum militem pecuniam accipientes, *l. 6. §. 2. h.* 3) nulla differentia facienda sit, vtrum in statu *monarchico* an alio commissum fuerit? vt contra MATTHAEVM *de crim. lib. XLVIII. tit. XI. cap. I.* docuit LYNK. *resp. XXIII. num. XXXV.*

§. CCCXLIX.

Quando

Qaumque porro sordes adesse oporteat, quo magis, aut minus aliquid faciant iudices? (§. CCCXLVII.) sequitur, vt

vt 1) perinde, siue *sordes* accipiant, siue ipsis in euentum de munere spes facta: *auth. Nou. iur. C. de pen. ind. qui male iudic.* 2) siue r. fis quid datum, si e ab aliis acceptum t. lerint: *l. 2. §. de calumn.* 3) siue caussa fuerit *iusta*, siue *iniusta*: *l. 4. h. t.* ZIEGL. *cit. l. §. XI.* 4) siue pro caussa iusta *promouenda*, siue iam finita: *l. f. C. h.* vt omnis suspicio remoueatur, nec fauor iudicis de futura lite quæratur: *diss.* THEODOR. *C. IX. aph. I. num. XIV.* 5) lucrum in *pecunia*, an alia re, licet vel minima, consistat: *l. f. C. h.* 6) *esculenta* & *potulenta*, de quibus in *l. 6. §. 3. de offic. procons.* agitur, huc non pertineant, FELTMAN. *ad l. 18. de offic. præsid.*

§. CCCL.

Quemadmodum DEVS omnem corruptionem reprobauit; *Exod. XXIII, 8. Deut. XVI. 19. XXVII. 27.* ita imprimis iure ROMANO variis legibus de hoc scelere actum, quas recenset *celeberr.* HEINECCIVS *antiq. R. tit. f. §. LXXII.* IVLIVS CAESAR æstimatione litis, & *infamia* id coercuit, *l. 6. §. 1. ff. eod. l. 2. C. h. l.* Successu temporis vero exilii pœna, confiscatis bonis, obtinere cœpit, *l. 20. ff. de accus.* immo & *capitis* supplicium, si pecunia ad hominem necandum accepta. *l. 7. §. f. h. l. Actores*, corrumpentes actionem, *rei* defensionem amittunt. *l. 1, §. 3. de calumn.* LAVT. *coll. pr. h. §. XIV.* **Pœna iuris Romani.**

Xxx 2 §. CCCLI.

§. CCCLI.

Germanici & hodierni.

Ex GERMANICARVM legum tenore plerumque *pecunia*, *remotione* cum infamia in iudices corruptos animadvertitur. vid. *LL. Wisig. lib. VII tit. IV. l. 5. Baiuar. tit. II. cap. XVIII. Ripuar. tit. LXXXVIII* capite vero, si innocens ad mortem condemnatus. *Const. Sicul. tit. XLVI. Edict. Theod. R c. 1. 2.* Ius CAROLINVM denique huius criminis mentionem non iniicit, neque huc dispositio *art. CCV.* pertinet, vt CL. KRESS. *ad cit. art.* docet. Interim praxin huius criminis agnoscit CARPZOVIVS, *qu. XCIII* idque imprimis *remotione* ab officio, iuncta *relegatione*, puniendum putat, *num. LIII.* vid. LYNK. *resp. XXIII.* MENK. *de crim. repetundar.*

CAP. XXXVI.
DE RECEPTATORIBVS.

§. CCCLII.

Poena receptatorum.

PEssimum genus est RECEPTATORVM, *qui facinorosis celandi caussa in sua, vel aliena domo priuata, vel caupona publica dolo malo refugium praestant.* Iure *Romano non eadem* cum receptis poena puniuntur, vti perperam ex *l. 1. ff. h. t.* colligunt, sed *corporali* supplicio, vel dispendio facultatum *l. 1. C. de*

his

his, *qui latron.* CL. OTTO *de tutel. viar. P. III. cap. IX. pag.* 541. THEODOR. *cap. III. aph. XV. num. XI* excepto casu *l. vn. C. de rapt. virgin.* SCHILT. *Ex. XLIX. th. XL.* Idemque iuri *Germanico* conuenit, vt patet ex *capi ul. de part. Saxon. cap. XXII.* Nec *hodie* aliter, quam *criminis societate*, ante peractum facinus contracta, *capitis* supplicium obtinet. Ob defectum *doli* tamen mitius agendum 1) cum *consanguineis*, & *affinibus*, 2) cum iis, qui ex intempestiua *misericordia*, *l. 1. C. h.* vel 3) iusta *ignorantia*, denique 4) *metu* maioris mali noxios fugitiuos clam receptarunt. THEOD. *cit. l.*

§. CCCLIII.

Occultantes an delinquant?

Licet vero receptatio eum occultatione coniuncta sit, & crimen, poena *extraordinaria* puniendum, constituat; non tamen existimandum est, omnem occultationem quoque per se, & citra *receptationem* in reatum incidere. Hæc enim in non faciendo, h. e. non indicanda persona furis, vel re furtiua consistit, nec poenis humanis subiacet, *L. 48. §. 1. de furt.* quum nemo accusator, vel denuntians esse inuitus cogitur. *L. vn. C. vt nemo inuit. ager. vel accus. Art. CCXIV. C. C. C.* SCHILT. *Ex. XLIX. §. XL.*

Xxx 3 §. CCCLIV.

CAP. XXXVII.

DE CRIMINE ANNONAE ET DARDANARIATVS.

§. CCCLIV.

Crimen annonæ, & dardanariatus quid?

ANnona iure Romano ſtricte eſt annuus prouentus fructuum, earumque imprimis rerum, quibus alimur. *l. 3. ad l. Iul. de annon.* SCHILT. *Ex. LXIX. th. C. XLI.* Crimen FRAVDATAE ANNONAE vero contrahebant, *qui quomodocunque dolo malo contra annonam faciebant, eamque flagellabant.* Latius patet DARDANARIATVS, * quem incurrunt omnes, *qui dolo malo non ſolum annonæ, verum quarumcunque mercium caritatem contra publicam ſalutem inducunt, & ipſa commercia vexant.* MATTH. *de crim. lib. XLVIII. tit. IX num. II.* STRVV. *ad ff. tit. ad l. Iul de annon.* Conſequenter crimen annonæ ſub dardanariatu ſimul comprehenditur. STRVV. *diſſ. de annona.*

* Ita dicuntur a *Dardano*, inſigni mago, qui incantationibus frumentum aliorum in horrea ſua auertere, & in metiendo menſuras imminuere ferebatur. BEYER *ad ff. tit. de extraord. crim. poſ XVII.*

§. CCCLV.

§ CCCLV.

Quinam sint dardanarii, vel non?

Ex his fluit, dardanarios esse, 1) qui coemtas merces *supprimunt* in rei publicæ detrimentum: 2) qui fructus suos *aequis* pretiis vendere nolunt, dum nimis vberes prouentus exspectant: GRASS. *de propolio iuste prohibito*: 3) qui *pondera & mensuras* corrumpunt, seu mensuris, staterisque falsis vtuntur: *l. annona §. 1. 2. de extraord. crim. l. 37. de poen.* 4) qui ad caritatem mercium inducendam plus æquo, *collusione* interueniente, offerunt: STRYK. *de dardan. cap. II. num. XVIII.* 5) qui messes immaturas, aut fructus in *herbis* ob metum caritatis coemunt: STRVV. *Ex. XLVIII. th LXXX.* contra ab his alienos esse, 6) qui merces coemunt, sed non supprimunt: STRYK. *cit. l. num X.* MOLINA *de I. & I. Tr. II. disp. CCCXLV. num. VII.* 7) qui omnis *generis* merces afferunt, vbertatemque exterarum rerum conciuibus subministrant, quales *pantapolæ* vocantur: STRYK. *cit. l. cap. IV. num. VI.* 8) quibus a *principe* potestas coemendi, asseruandique merces in tempus caritatis concessa. IDEM *cit. l. num. XI.*

§. CCCLVI.

Quomodo puniantur de iure Romano?

Defraudatæ annonæ crimen iure ROMANO ex *lege Iulia* pœna 20. aureorum luebatur, testante VLPIANO, *l. 2. ad l. Iul.* de

CAP. XXXVIII.

DE EFFRACTO CARCERE.

§. CCCLVIII.

EFFRACTIO CARCERVM quale crimen sit, facile ex notione vocabulorum colligi potest. Committi autem dicitur triplici modo, 1) a *commentariensibus* dolo malo conspirantibus: 2) ab *aliis*, qui reum liberare a vinculis intendunt: 3) ab ipso *incarcerato*. Effractio carcerum sit, vel

§. CCCLIX.

Illo casu, si vincula rupta, * ob *dolum*, commentariensem similitudo supplicii tenet, tum iure ROMANO *l. 4. C. de cust. reor. l. 1. C. de his, qui latron.* tum iure GERMANICO *spec. Sueu cap. CXX.* tum CAROLINO, *art. CLXXX. C. C. C.* ** contra ob *culpam* grauiorem, vel leuiorem, extraordinaria, modo durior, modo mitior pœna dictanda. *l. 8. 12. de custod. reor. & cit. art.* In FORO vero 1) pœna *talionis* exulat, vt testatur STRYK. *V. M. tit. de effract. §. IV.* CARPZ. *quæst. CXI. num. CVII. diss.* LEYS. *sp. DLXIV. n. IV.* neque 2) pœna *capitis*, a commentariensibus,

 ne

ne quidem ob dolum, sed solum *arbitraria* obtinet, STRVK. *de carcer. ad cust. cap V. num. XII.* excepto crimine læsæ maiestatis, vel alio atrociori. 3) In ipsa pœna irroganda videndum, verum crimen aufugientis probatum, an inquisitio tantum cœpta fuerit? KRESS. *ad cit. art.* In *Ord. Pol. Magd.* custodes ob dolum *fustigatione*, ob culpam *leuiori* coercentur. *cap. LXXV. §. II.*

* Idem quoque dicendum, si reus sine vi aufugerit, dummodo *collusio* custodum euidens fuerit, vt docet *cit. art.* quem perperam de violenta commentariensium *effractione* præcise accipit BLVML. *ad cit. art.* cum CARPZOVIO *qu. CXI. num. CI.* & huc verbum : *aushilft*, sine ratione torquet.

** Eadem supplicii similitudo Iudæos inter obtinuit, si recte capio 1 *Reg. XX*, 39.

§. CCCLX.

vel ab extraneis. *Isto* casu vnice, vtrum effractio per *seditionem*, vel vim *atrociorem* facta, nec ne? examinandum. Ibi enim effringens *fractæ pacis publicæ*, pœnæque *capitalis* reus est; (§. XCVII. 6.) hic vero *arbitrarie* coercetur, CARPZ. *quæst. CXI. LXXXV.* vt tamen agnationis, aliusque caussæ, dolum im-

inuen-

innocentiæ, ad pœnam mitigandam ratio habeatur. MATTHAEI *de crim lib. XLVII tit. I cap. IV. num. II* Neque etiam pœna ti dionis *Spec. Saxon. lib. III. art. IX.* huc pertinet.

§. CCCLXI.

Hoc denique effractores *capitis* damnabantur apud ROMANOS* *l. 1. ff. de effract. l. pen. de cust. reor. l. 28. §. pen de pœn.* quo, vtrum *vltimum* supplicium, an *deportatio* subintelligatur, valde dubium, per ea, quæ tradunt MATTHAEI *cit. l. num. 1.* & VOET. *ad ff. tit. de cust. reor. §. IX.* SCHILT. *Ex. XLIX. th. XLIII.* Saltim HODIE ignoscendum est effractoribus, qui sanguinem suum redimere, vel pœnam effugere voluerunt. VOET. *cit. l.* adeo, vt ne quidem pœna extraordinaria ideo ad capitis supplicium extendi possit, quod contra STRYKIVM *V. M. de effract. §. II.* recte defendit KRESS. *cit. l. §. III. n. I.* vid. LVDOVIC. *ad art. CLXXX. C. C. C.* LEYS *cit. l. num. I.* Multo magis vero ignoscendum est reis, qui conniuentia, vel negligentia custodum absque singulari vi aufugiunt.

vel ab ipso incarcerato.

* Adeo, vt ne quidem innocentiæ ratio habeatur. *l. 13. ff. de cust. reor.* SCHILT. *Ex. XLIX. th. XLIII.*

CAP. XXXIX.

DE

VSVRARIA PRAVITATE.

§. CCCLXII.

Vsuraria prauitas quid?

EX legibus *imperii* nouissimis, criminibus accensenda VSVRARIA PRAVITAS, quam incurrunt, *qui subdole contra modum vsurarum legitimum, sub specie legitimi commercii, opes aliorum exhauriunt:* Quumque leges imperii ad *effectum* imprimis respiciant, per se fluit, *solum pactum* vsurarium neminem huius criminis reum facere; MEV. *P. VI. dec. CCCCII. P. VIII. dec. CLXXXV.* BERGER *oecon. iur. pag. 764.* licet alias nihil intersit, vtrum debitor sit *priuatus*, an *princeps*? IDEM *El. crim. P. XI. obs. XLVIII.*

§. CCCLXIII.

Est crimen seculare.

An itaque hoc crimen *seculare*, aut *mixtum* est? In foris *catholicorum* omnino *mixti fori* iudicatur, quum ius canonicum de eo quoque multa disponat, quorsum adhuc collineat *R. I. de anno MDXXX.*

MDXXX. tit. XXVI. §. VII. Verum inter Proteſtantes *priuatiue* iudicis *ſecularis* cognitioni ſubeſt, vt quotidiana praxis docet, CARPZ. *Iurispr. eccleſ. lib. III. def. II. num. XVIII.* quum maior ſit inter hos poteſtas principum in reſtringenda iurisdiſtione eccleſiaſtica, quam apud catholicos.

§. CCCLXIV.

Quemadmodum itaque hoc crimen latiſſimum ambitum habet, & ſic *quodcunque* improbum fœnus comprehendit; ita eius rei ſunt cenſendi, 1) qui vltra *modum* in prouincia lege expreſſe, vel tacite determinatum, vſuras accipiunt; etiamſi *honorarii* nomine id fiat. ILL. WERNH. *P. VI. obſ. CCCCLIX.* 2) Kipperi, quos *aruſcatores* vocant, de quibus ſupra (§. CCCXXXIII.) 3) qui vltra *alterum tantum* ſcienter vſuras exigunt: *l. 10. C. de vſur. Nou. 121. C. 11* TABOR *de altero tanto.* 4) qui per pactum *antichreticum* vltra legitimum vſurarum modum fructus ex fundo oppignorato lucrantur: 5) qui vſuras vſurarum exiguunt, 6) qui *pactum commiſſorium* oppignorationibus adiiciunt in ſui fauorem, ac commodum, de quibus, ac ſimilibus plene agunt CARPZ. *qu. XCII.* & BERGER *El. crim. pag. 67.* * Qui eius rei ſint?

* Huc quoque refero creditores, qui interesse in casum moræ *antecedenter* determinant, quo ipso non potest non debitor vehementer grauari Vnde hoc pactum reprobat GORDIANVS *l. 15. C. de usur.* Licet enim interesse moræ peti possit; id tamen demum fit, si, mora existente, illud postea rite probatum fuerit, quia tunc demum de illo constare potest; alioquin in fraudem vsurarum id pactum initum censetur.

§. CCCLXV.

Nauticum fœnus huc non pertinet.

Plane si *iusta caussa* adest, nonnunquam maiores usuras accipere licitum, sine metu criminis, aut pœnæ. Huc refero *fœnus nauticum*, cuius iustitia ob susceptionem *periculi* aperta est. *l. 5. ff. de naut. fœn.* Et quanquam in *c. f. X. h. t.* contrarium disponi videatur; tamen particulam *negatiuam* errore scribentium omissam esse oportet, vt ipsa ratio a Pontifice allegata docet. Neque distiguendum, vtrum vsuraria conuentio ante perfectum contractum, an postea accesserit, vti quidem censet LEOTARDVS *P. I. de vsur. qu. XXIII. num. VII.* quum nulla solida inter vtrumque casum ratio diuersitatis dari possit. Idem dicendum de interesse *cambiali*. TABOR *cit. l. P. IV. art. V. pag. 318.*

§. CCCLXVI.

Emtio sub pacto de retrouendendo.

Idem quoque iudicium esto de *venditione sub pacto de retrouendendo.* Sicuti enim hoc negotium *per se* improbari nequit;

quit; ita non apparet, quo ex fundamento pro *mutuo*, & *negotio vſurario* habe i ſemper debeat. Imprimis ad cautelas pertinet, ne creditor durum onus *rationum* de fructibus reddendarum ſubire teneatur, quoties debitor prædium in antichreſin offert. Nihilo- ſecius tamen ex principiis iuris canonici, tanquam mutuum vſurarium impugnatur, & neſcio quid illiciti eidem ineſſe ſtatuitur in *c. 5. X de emt. vend. c. 4. X. de pignor.*

§. CCCLXVII.

Apud ROMANOS vſurarii ex LL. XII. Tab. *quadruplo* puniebantur, quod ius renouarunt VALENTINIANVS, THEODOSIVS & ARCADIVS. *l. 2. C. Theod. de vſur.* In ſpecie *anatocismus* infamia notabatur. *l. 20. C. ex quib. cauſ. infam. irrog.* Iure CANONICO vſurariæ prauitatis rei fiunt *infames inteſtabiles*, honeſtaque *ſepultura* priuantur. *c. 3. X. h.* DN. PARENS *I. E h t. §. XLVI.* Iure GERMANICO puniuntur *annullatione* contractus vſurarii, conſequenter vſuræ illegitimæ iam ſolutæ condici poſſunt, *l. 26 §. f. C. de vſur. R. I. de a. MDLXXVII.* quæ ſanctiones, quomodo accipiendæ, docet ILL. LEYS. *ſp. CCXLVII. n. VII.* Quin immo amittunt *quartam* partem ſortis, inter magiſtratum *debitoris* & *creditoris* diuidendam. *cit R I.* Tandem in foro nonnunquam pœna *carceris* & *relegationis* dictatur. Pœna.

§. CCCLXVIII.

§. CCCLXVIII.

De reliquis criminibus remissiue.

Reliquas criminum species explicare studeo supersedeo. Enimuero crimen De RESIDVIS, PECVLATVS, ABIGEATVS, EXPILATIONIS, EXPILATAEQVE HEREDITATIS, SACCVLARIORVM, hodie ex natura *furti* æstimandum. CONCVSSIO suo modo ad *vim* publicam, vel diffidationem pertinet. VIOLATIO SEPVLCHRI, LVDVSQVE VETITVS, qualia delicta constituant, ex vocabulorum notione patet, vtrobique vero pro *arbitrio* iudicis plerumque coercitio locum habet. Reliqua crimina, quæ ius Romanum exhibet, vel inter nos incognita sunt, vel diligentiori disquisitione non indigent, sed per se sat plana sunt, quorsum refero crimen AMBITVS DIRECTARIATVS, SCOPELISMI, PERRVPTIONIS AGGERVM, CIRCVLATORVM, SOLLICITATIONIS ALIENARVM NVPTIARVM, VEL PVELLAE DE STVPRO, INQVINATIONIS FIMO CORRVPTO FACTAE, LACVVM AQVARVMQVE CORRVPTIONIS.

TANTVM.

)o(

INDEX

RERVM PRAECIPVARVM, IN QVO NVMERVS PRIOR SECTIONEM; POSTERIOR VERO EIVSDEM PARAGRAPHVM DENOTAT.

Zzz cum

con-

in

con-

quid

fine

Inuen-

punita

iure

ſecun-

Præ-

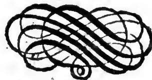
an.

in

 mini-

ope-

FINIS.



Käyser Carls des Fünfften und des Heil. Römischen Reichs Peinliche Gerichts-Ordnung.



Vorrede
des
Peinlichen Hals-Gerichts.



Wir CAROLUS, der Fünffte, von GOttes Gnaden, Römischer Käyser, zu allen Zeiten Mehrer des Reichs, König in Germanien, zu Castilien, zu Arragon, zu Legion, beyder Sicilien, zu Hierusalem, zu Hungern, zu Dalmatien, zu Croatien, Navarra, zu Granaten, zu Tolleten, zu Valentz, zu Gallicien, Majoricarum, Hispalis, Sardinien, Cordube, Corsice, Murtie, Giennis, Algarbien, Algezire, zu Gibraltaris, und der Jnsulen Canarie, auch der Jnsulen Jndiarum, und Terrefirme, des Meers Oceani ꝛc. Ertz-Hertzog zu Oesterreich, Hertzog zu Burgund, zu Lotterick, Braband, zu Steyer, Kernten, zu Krain, Limpurg, Geldern, Wirtemberg, Calabrien, Athenarum, Neopatrie, Grafe zu Habspurg, zu Flandern, zu Tyrol, zu Görtz, Parsiloni, zu Arthois, zu Burgund, Pfaltzgraf

 in

in Hennegau, zu Holland, zu Seeland, zu Pfirdt, zu Kiburg, zu Namur, zu Rosilion, zu Ceritan, und zu Zütphen, Landgraf in Elsaß, Marggraf zu Burgau, zu Oristani, zu Gotiani, und des Heil. Röm. Reichs Fürst zu Schwaben, zu Catalonia, Asturia 2c. Herr in Frießland, auf der Windischen Marck, zu Portenau, zu Biscaja, zu Molin, zu Salins, zu Tripoli, und zu Mecheln.

Bekennen öffentlich: Nachdem durch Unsere und des Heil. Reichs Churfürsten, Fürsten und andere Stände stattlich an uns gelangt, wie im Römischen Reich, Teutscher Nation, altem Gebrauch und Herkommen nach, die minsten peinlich Gericht mit Personen, die Unserer Käyserlichen Recht nicht gelehrt, erfahren, oder Ubung haben, besetzt werden, und daß aus demselben an viel Orten offtermahls wider Recht und gute Vernunfft gehandelt, und entweder die Unschuldigen gepeiniget und getödtet, oder aber die Schuldigen durch unordentliche, gefährliche und verlängerliche Handlung den peinlichen Klägern und gemeinem Nutz zu grossem Nachtheil gefristet, weggeschoben und erledigt werden, und daß nach Gelegenheit Teutscher Land, in diesen allen, altem langwierigen Gebrauch und Herkommen nach, die peinlichen Gericht an manchen Orten mit Rechtsverständigen erfahrnen und geübten Personen nicht besetzt werden mögen: Demnach haben wir samt Churfürsten, Fürsten und Ständen, aus gnädigem geneig-

geneigten Willen, etlichen gelehrten, trefflichen, erfahrnen Personen befohlen, ein Begriff, wie und welcher Gestalt in peinlichen Sachen und Rechtfertigungen, den Rechten und Billigkeiten am gemässesten gehandelt werden mag, zu machen, in ein Form zusammen zu ziehen. Welches wir also in Druck zu bringen verschafft haben, daß alle und jede, Unser u. des Reichs Unterthanen, sich hinfürter in peinlichen Sachen, in Bedenckung der Größ und Fährlichkeit derselben, ietzt angezeigten Begriff den gemeinen Rechten, Billigkeit und löblichen hergebrachten Gebräuchen, gemäß halten mögen, wie ein ieglicher ohn Zweiffel für sich selbst zu thun geneiget, und deshalben von dem Allmächtigen Belohnung zu empfangen verhoffet. Doch wollen wir durch diese gnädige Erinnerung Churfürsten, Fürsten und Ständen, an ihren alten wohlhergebrachten, rechtmäßigen und billigen Gebräuchen nichts benommen haben.

ARTICULUS I.

Von Richtern, Urtheilern und Gerichts-Personen.

ERstlich setzen, ordnen und wollen Wir, daß alle peinliche Gericht mit Richtern, Urtheilern und Gerichtschreibern versehen und besetzt werden sollen, von frommen, ehrbahren, verständigen und erfahrnen Personen, so tügentlichest und best dieselbige, nach Gelegenheit jedes Orts gehabt, und zu bekommen seynd.

Darzu auch Edle und Gelehrte gebrauchet werden mögen. In dem allen eine jede Obrigkeit möglichen Fleiß anwenden solle, damit die peinliche Gericht zum besten verordnet, und niemand unrecht geschehe, alsdann zu diesen grossen Sachen, welche des Menschen Ehr, Leib, Leben und Gut belangen seynd, tapffer und wohlbedachter Fleiß gehörig. Darum dann in solcher Uberfahrung niemands, mit rechtmäßigem verträglichem Grund, seine Verlassung und Hinläßigkeit entschuldigen mag, sondern billig derhalb, vermög dieser Unser Ordnung, gestrafft: Deß also alle Obrigkeit, so peinliche Gericht haben, hiemit ernstlich gewarnet seyn sollen.

Und dieweil sich dann eine Zeithero an etlichen Orten, etliche vom Adel und andere, denen solche Gericht eigner Person, Amts halber, und sonst zu besitzen gebühret, sich bey solchen Gerichten zu sitzen geweigert, und ihres Standes halber gescheut, dardurch dann das Ubel mehrmahls ungestrafft blieben ist: So mögen dieselbigen, dieweil ihnen doch solche Gerichts-Besitzung an ihrer Achtbarkeit oder Stand gantz kein Nachtheil gebähren soll, noch kan, sondern mehr zur Förderung der Gerechtigkeit, Straff der Boshafftigen und denselben vom Adel und Aemtern, zu Ehren reichend, und dienend ist, solch peinlich Gericht, so offt und viel nach Gestalt der Sachen, für gut und nothdürfftig angesehen würde, als Richter und Urtheiler, selbst besitzen, und darinnen handeln und fürnehmen, was sich nach dieser Ordnung eignet und gebühret: Wo aber etliche vom Adel, und andere, solche Gericht

von

von altem Herkommen, biß anhero, eigner Person besessen, wollen Wir, daß dieselbig hinfürter auch, ohn fernere Weigerung, besitzen, und solch Herkommen und Gebräuch in ihren Kräfften und Wesen bleiben sollen.

II.

Von denen, so die Gericht ihrer Güter halben besitzen.

Welche Personen von ihrer Güter wegen die peinliche Gericht zu besitzen schuldig sind, und dasselbe aus Schwachheit und Gebrechlichkeit ihres Leibs, Vernunfft, Jugend, Alter, oder anderer Ungeschicklichkeit halber nicht besitzen, oder verwesen mögen, so offt das Noth beschicht, soll der, oder dieselbigen ander tügliche Personen, zu Besitzung des peinlichen Gerichts, an ihrer Statt ordnen und bestellen, mit Wissen und Zulassen desselben Ober-Richters.

III.

Des Richters Eyd, über das Blut zu richten.

Ich N. schwere, daß ich soll, und will, in peinlichen Sachen, Recht ergehen lassen, richten und urtheilen, dem Armen, als dem Reichen, und das nicht lassen, weder durch Lieb, Leid, Mieth, Gaab, noch keiner andern Sachen wegen: Und sonderlich, so will ich Kayser Carls des Fünfften, und des Heil. Reichs peinliche Gerichts-Ordnung getreulichen geleben, und nach meinem besten Vermögen halten und handhaben, alles getreulich und ungefährlich: Also helffe mir GOtt, und die heilige Evangelia!

IV.

IV.

Schöpffen, oder Urtheil-Sprecher Eyd.

Es soll ein ieder Schöpff, oder Urtheil-Sprecher des peinlichen Gerichts, dem Richter desselben geloben und schweren, wie hernach folget, welche Pflicht ihme, dem Schöpffen, vorgelesen, und er also nachsprechen soll: Ich schwere, daß ich soll und will in peinlichen Sachen rechte Urtheil geben, und richten, dem Armen, als dem Reichen, und das nicht lassen, weder durch Lieb, Leid, Mieth, Gaab, noch keiner andern Sachen wegen: Und sonderlich, so will ich Käyser Carls des Fünfften, und des H. Reichs peinlicher Gerichts-Ordnung getreulich leben, und nach meiner besten Verständniß halten, und handhaben, alles getreulich und ungefährlich: Also helffe mir GOtt, und die heilige Evangelia!

V.

Schreibers Eyd.

Ich N. schwere, daß ich soll, und will in den Sachen, das peinliche Gericht betreffend, fleißig Aufmercken haben, Klag und Antwort, Anzeigung, Argwohn, Verdacht, oder Beweisung, auch die Urgicht des Gefangenen, und was gehandelt wird, getreulich aufschreiben, verwahren, und so es Noth thut, verlesen, auch darinn keinerley Gefährde suchen, und gebrauchen: Und sonderlich, will ich Käyser Carl des Fünfften, und des Heil. Reichs peinliche Gerichts-Ordnung, und alle Sachen darzu dienende, getreulich fördern, und so viel mich berühret, halten: Also helffe mir GOtt, und die heilige Evangelia!

VI.

VI.

Annehmen der angegebenen Ubelthäter, von der Obrigkeit und Amts wegen.

So iemand einer Ubelthat, durch gemeinen Leumuth, berüchtiget, oder andere glaubwürdige Anzeigung, verdacht und argwöhnig, und derhalb durch die Obrigkeit von Amts halben angenommen würde, der soll doch mit peinlicher Frag nicht angegriffen werden, es sey dann zuvor redlich und derhalben gnugsame Anzeigung und Vermuthung, von wegen derselben Missethat, auf ihn glaubwürdig gemacht: Darzu soll auch ein ieder Richter, in diesen grossen Sachen, von der peinlichen Frag, so viel möglich, und nach Gestalt und Gelegenheit einer jeden Sachen, beschehen kan, sich erkundigen, und fleißig Nachfragens haben, ob die Missethat, darum er angenommen, berüchtiget und verdacht, auch beschehen sey, oder nicht: Wie hernach in dieser unser Ordnung ferner erfunden wird.

VII.

Richter sollen in zweiffelhafften Sachen der Rechtsgelehrten Bedencken erfordern.

So die gemeldten Urtheiler in bestimmter Erkänntniß zweiffelich würden, ob des fürbrachten Argwohns und Verdachts zu peinlicher Frag, gnugsam wäre, oder nicht: Sollen sie deshalben Rath bey der Obrigkeit, so der Ende ohne Mittel die peinlichen Oberkeit der Straffbat, oder sonst an Enden und Orten, wie zu End dieser Unser Ordnung angezeigt, suchen, und doch dieselben Oberkeit in solchem Rath suchen, alle Umstände und Gelegen-

legenheit ihres Erfahrens des Verdachts, eigentlich in Schrifften berichten.

HX.

Alsdann wird zu der peinlichen Frage geschritten, wann redliche Anzeigungen wider einen seyn.

So die Missethat einer Todestraff halben kündlich, oder aber deshalb redliche Anzeigung, wie davon vor berühret ist, erfunden wird, so soll es der peinlichen Frag, und aller Erkundigung halben, so zu Erfindung der Wahrheit dienstlich ist, auch mit Rechtfertigung auf des Thäters Bekennen, gehalten werden, wie klärlich hernach von denjenigen, die auf Ankläger einbracht werden, geschrieben und geordnet ist.

IX.

So der Gefangene der verdachten Missethat nicht bekänntlich seyn wolte, mag der Ankläger zu Weisung verstattet werden.

Wolt aber ein solcher Gefangener der verdachten Missethat ohne oder durch peinliche Frage nicht bekänntlich seyn, und er doch desselben überwiesen werden möchte; so soll es mit derselben Weisung und Rechtfertigung darauf, der Todtstraff halben, gehalten werden, wie auch klärlich hernach gesetzt ist, von denjenigen, die durch Ankläger eingebracht werden.

X.

So ein Person, einer Missethat überwunden, solt an ihrem Leib, jedoch nicht zum

Todt,

Todt, oder ewigen Gefängniß gestrafft werden, wie es mit Erkänntniß solcher Straffe soll gehalten werden.

So aber ein Person einer gnugsamen unzweifelichen überwunden und erfunden Missethat halben, nach laut dieser Unser und des Heil. Reichs Ordnung, von der Obrigkeit und Amts wegen, endlichen an ihrem Leib, oder Gliedern gestrafft werden solt, also, daß dieselbig Straff nicht zum Todt, oder ewiger Gefängniß fürgenommen würde: Mit Erkänntniß solcher Straff, soll es sonderlich auch gehalten werden, als im 196. Articul, anfahend: Item, So ein Person, rc. angezeigt, erfunden wird.

XI.

Von Annehmen eines angegebenen Ubelthäters, so der Kläger Recht begehret.

So der Kläger die Obrigkeit, oder Richter anrufft, jemand zu strengen peinlichen Rechten, zu Gefängniß zu legen, so soll derselbige Ankläger, die Ubelthat, und derselben redlichen Argwohn und Verdacht, die peinliche Straff auf ihm tragen, zuförderst ansagen, unangesehen, ob der Ankläger den Angeklagten auf sein Recht gefänglich einzulegen, oder sich bey dem Beklagten zu setzen begehren, und erbieten würde: Und so der Ankläger das thut, soll der Angeklagt in Gefängniß gelegt, und des Klägers Angeben eigentlich aufgeschrieben werden. Und ist dabey sonderlich zu mercken, daß die Gefängniß zu Behaltung, und nicht zu schwerer, gefährlicher Peinigung der Gefangenen sollen gemacht, und zugerichtet seyn. Und wann auch der

Gefangenen mehr dann einer ist, soll man sie, so viel gefänglicher Behältniß halb seyn mag, von einander theilen, damit sie sich unwahrhafftiger Sage mit einander nicht vereinigen, oder, wie sie ihre That beschönen wollen, unterreden mögen.

XII.

Von Verhafftung des Anklägers, bis er Bürgschafft gethan hat.

SO bald der Angeklagte zu Gefängniß angenommen ist, soll der Ankläger oder sein Gewalthaber mit seinem Leib verwahrt werden, biß er mit Bürgen, Caution, Bestand und Sicherung, die der Richter, mit samt 4 Schöpffen, nach Gelegenheit der Sachen, und Achtung beyder Person, für gnugsam erkannt, gethan haben, wie hernach folget. Und nemlich also, daß er, der Ankläger, wo er die peinliche Rechtfertigung nicht ausführen, oder dem Rechten verfolgen würde, und die geklagten Missethat, oder aber redliche und gnugsame Anzeigung und Vermuthung derselben, in ziemlicher Zeit, die ihm der Richter setzen würde, nicht dermassen bewieß, daß der Richter und Gericht, oder der mehrer Theil aus ihnen für gnugsam erkannt, oder sonsten in Rechten fällig würde, alsdann den Kosten, so darauf gangen ist, auch dem Beklagten, um seine zugefügte Schmach und Schaden, Abtrag thun woll, alles nach bürgerlicher rechtlicher Erkänntniß. Und damit derselbige Gefangen beklagt, seiner erlittenen Kosten, Schmähe und Schäden desto austräglicher und förderlicher Ergetzung und Abtrag erlangen möge, so soll

zu

zu seinem Gefallen und Willen stehen, den peinlichen Ankläger vor desselben Anklägers ordentlichen Richter oder dem peinlichen Gericht, dafür sich die gerichtliche Ubung und Rechtfertigung erhalten hat, um solchen Kosten, Schmähe und Schäden rechtlich fürzunehmen, darinn auch summarie, und ohne Zierlichkeit des rechtlichen Proceß procedirt, gehandelt, und die Urtheil ohne weitere Appellation und Suchung, vollzogen werden, dadurch doch demselben peinlichen Gericht ausserhalb dieser Fälle, und weiter, dann es vor gehabt, kein bürgerlicher Gerichtszwang, und Erkänntniß zuwachsen soll.

XIII.

Von Bürgschafft des Anklägers, so der Beklagte der That bekänntlich ist, und redliche Entschuldigung solcher That halb fürgibt.

So der Thäter der That ohne läugnen wäre, aber deshalben redliche Entschuldigung, die ihn, wo er die bewiese, von peinlicher Straff entledigen möchte, anzeigt, und ihm aber der Ankläger solcher seiner fürgewendeten Ursachen und Entschuldigung nicht gestünde: So soll der Ankläger in solchem Fall dennoch auch, nach Gelegenheit der Person und Sachen, und Erkänntniß des Richters samt 4 Gerichts-Personen, oder Schöpffen, nach Nothdurfft verbürgen: Wo der Beklagte solche Entschuldigung also ausführen würd, daß er der beklagten That halb nicht peinliche Straff verwürcket hätte, ihm alsdenn um solch gefänglich Ein-

bringen, Schmach und Schaden vor Gericht, wie ob gemeldt, endliches bürgerlichen Rechtens zu pflegen, und darzu alle Gerichts-Schäden auszurichten, nach Erkänntniß desselben Gerichts schuldig seyn, und soll nach solcher geschehener Bürgschafft, mit Ausführung der entschuldigten That, wie hernach im 151. Articul, anfahend: Item, So iemand einer That bekänntlich ist, rc. geschrieben stehet, gehalten und gehandelt werden, und in diesem Fall, vor solcher Ausführung und sonder Erkänntniß, peinliche Frage nicht gebraucht werden.

XIV.

So der Kläger nicht Bürgen haben mag, wie die Gegenhafftung beschehen soll.

Als lang und dieweil der Ankläger gemeldte Bürgschafft nicht haben mag, und doch den strengen peinlichen Rechten nachfolgen wolte: So soll er mit dem Beklagten, bis nach Endung vorangezeigter redlicher Ausführung, in Gefängniß oder Verwahrung, nach Gelegenheit der Personen und Sachen, gehalten werden, und dem Ankläger, auch dem, der seine Entschuldigung ausführen wolt, soll gegönnet werden, daß die Leut, so sie zur Bürgschafft, oder Beweisung, wie ob steht, gebrauchen wollen, zu und von ihm wandeln mögen. So auch die Anklag von wegen Fürsten, geistlicher Personen, oder Gemeinen, oder sonst hoher Personen gegen denen, die geringers Standes seyn, geschicht: In solchem Fall mögen sich andere Personen ungefährlich nicht geringerer Achtung, dann der Beklagt, an ihrer statt, neben den Beklagten gefänglich legen, oder

oder verwahren lassen. Und ob auch dieselbe eingelegte Person sonst Bürgschafft geben wolte, wie ob gemeldt, daß alsdann dieselbe Person ihr Gefängniß erlediget werden soll.

XV.

Von einer andern Bürgschafft, so der Kläger den Argwohn der Missethat bewiesen hat, oder die Missethat sonst bekänntlich ist.

Wo der Kläger den Argwohn und Verdacht bewiesen hat, oder die beklagte Missethat sonst unlaugbar ist, und der Thäter gnugsam Entschuldigung derhalb, als vor berühret ist, nicht ausführen kan: So soll der Ankläger alsdann verbürgen, dem strengen peinlichen Rechten, darum der Beklagte angenommen ist, nach dieser Unser und des Reichs Ordnung, nachzukommen, und zu weiterer Bürgschafft, in solchem Fall, nicht verbunden werden. Und was also durch Annehmung des Beklagten, mit Klag, Antwort, Bürgschafft, Fragen, Erfahrung, Weisung und anders, gehandelt, auch darauf geurtheilet würde, das soll alles der Gerichtschreiber ordentlich, und unterschiedlich beschreiben, wie deshalb hernach im 181 Articul, anfahend: Item, Ein ieder Gerichtschreiber soll rc. und in etlichen Blättern darnach, ein gemeine Anzeigung und Form solcher Beschreibung halber erfunden wird.

XVI.

Von unzweiffentlichen Missethaten.

Sollen sonderlich Richter und Urtheiler ermahnet seyn, wo eine Missethat ausserhalb redli-

cher Ursach, die von peinlicher Straff rechtlich entschuldiget, offentlich, und unzweiffentlich ist, oder gemacht würd, als so einer ohn rechtmässigen und gedrungen Ursach, ein offentlicher, muthwilliger Feind oder Friedbrecher wäre, oder so man einen an wahrer Ubelthat betritt: Auch so einer den gethanen Raub, oder Diebstahl wissentlich bey ihm hätte, und das mit keinem Grund widersprechen, oder aus rechtlichen Ursachen widerlegen mögen, als hernach bey ieder gesetzter peinlicher Straff (wann die Entschuldigung hat) funden wird. In solchen und dergleichen offentlichen, unzweiffentlichen Ubelthaten, und so der Thäter die offen-unzweiffentlichen Ubelthat frevenlichen widersprechen wolte, so soll ihn der Richter mit peinlicher, ernstlicher Frage, zur Bekänntniß der Wahrheit halten, damit in solchen offentlichen, unzweiffentlichen Missethaten, die endlich Urtheil und Straff, mit den wenigsten Kosten, als seyn kan, gefördert und vollnzogen werde.

XVII.

Wie der Ankläger, nach Verhafftung des Beklagten, nicht abscheiden soll, er hab dann zuforderst ein nämliche Statt, wohin man ihm gerichtlich verkünden soll, benannt.

DEr Kläger soll auch, nach gefänglichen Annehmen des Beklagten, von dem Richter nicht abscheiden, er habe ihm dann ein nämlich Hauß, an einer bequemen sichern ungefährlichen Statt oder Ende, benennt, dahin fürter der Richter alle ge-

gerichtliche nothdürfftige Verkündung, zu schicken, und soll der Kläger demjenigen, der ihm solche Verkündung zubringt, von einer jeden Meil, so er vom Gericht aus, zu ihm lauffen muß, einen ziemlichen Botenlohn, nach gemeiner ieden Landes-Art Gewohnheit, zu geben schuldig und pflichtig seyn: und wie der Ankläger solch End benennet, soll der Gerichtsschreiber auch in die Gerichts Acta schreiben.

XVIII.

Von den Sachen, daraus man redliche Anzeigungen einer Mißhandlung nehmen mag.

IN dieser Unser und des Heiligen Reichs peinlicher Gerichts-Ordnuug, (als vor und nach stehet) ist gemeinen Rechten nach Annehmens und Gefänglichhaltens, auch peinlicher Frag halber, derjenigen, so für Missethäter verdacht und verklagt werden, und des nicht geständig seyn, auf redliche Anzeigung, Wahrzeichen, Argwohn und Verdacht der Mißhandlung gesetzt, dieselbe Sachen, oder Wahrzeichen, so ein redlich gnugsam Anzeigung, Argwohn, oder Verdacht geben, seynd nicht möglich alle zu beschreiben. Damit aber dennoch die Amtleut, Richter und Urtheiler, so sonst dieser Sachen nicht bericht seyn, desto baß mercken mögen, woraus eine redliche Anzeigung, Argwohn oder Verdacht einer Mißhandlung, kommen, so sind deßhalben die nachfolgende Gleichniß einer redlichen Anzeigung, Argwohns, oder Verdachts, wie das ein ieder nach seinem Teutschen nennen, oder erkennen kan, hernach gesetzt.

IV.

Schöpffen, oder Urtheil-Sprecher Eyd.

ES soll ein jeder Schöpff, oder Urtheil-Sprecher des peinlichen Gerichts, dem Richter desselben geloben und schweren, wie hernach folget, welche Pflicht ihme, dem Schöpffen, vorgelesen, und er also nachsprechen soll: Ich schwere, daß ich soll und will in peinlichen Sachen rechte Urtheil geben, und richten, dem Armen, als dem Reichen, und das nicht lassen, weder durch Lieb, Leid, Mieth, Gaab, noch keiner andern Sachen wegen: Und sonderlich, so will ich Käyser Carls des Fünfften, und des H. Reichs peinlicher Gerichts-Ordnung getreulich leben, und nach meiner besten Verständniß halten, und handhaben, alles getreulich und ungefährlich: Also helffe mir GOtt, und die heilige Evangelia!

V.

Schreibers Eyd.

JCh N. schwere, daß ich soll und will in den Sachen, das peinliche Gericht betreffend, fleißig Aufmercken haben, Klag und Antwort, Anzeigung, Argwohn, Verdacht, oder Beweisung, auch die Urgicht des Gefangenen, und was gehandelt wird, getreulich aufschreiben, verwahren, und so es Noth thut, verlesen, auch darinn keinerley Gefährde suchen, und gebrauchen: Und sonderlich, will ich Käyser Carl des Fünfften, und des Heil. Reichs peinliche Gerichts-Ordnung, und alle Sachen darzu dienende, getreulich fördern, und so viel mich berühret, halten: Also helffe mir GOtt, und die heilige Evangelia!

VI.

Annehmen der angegebenen Ubelthäter, von der Obrigkeit und Amts wegen.

So iemand einer Ubelthat, durch gemeinen Leumuth, berüchtiget, oder andere glaubwürdige Anzeigung, verdacht und argwöhnig, und derhalb durch die Obrigkeit von Amts halben angenommen würde, der soll doch mit peinlicher Frag nicht angegriffen werden, es sey dann zuvor redlich und derhalben gnugsame Anzeigung und Vermuthung, von wegen derselben Missethat, auf ihn glaubwürdig gemacht: Darzu soll auch ein ieder Richter, in diesen grossen Sachen, von der peinlichen Frag, so viel möglich, und nach Gestalt und Gelegenheit einer jeden Sachen, beschehen kan, sich erkundigen, und fleißig Nachfragens haben, ob die Missethat, darum er angenommen, berüchtiget und verdacht, auch beschehen sey, oder nicht: Wie hernach in dieser unser Ordnung ferner erfunden wird.

VII.

Richter sollen in zweiffelhafften Sachen der Rechtsgelehrten Bedencken erfordern.

So die gemeldten Urtheiler in bestimmter Erkänntniß zweiffelich würden, ob des fürbrachten Argwohns und Verdachts zu peinlicher Frag, gnugsam wäre, oder nicht: Sollen sie deshalben Rath bey der Obrigkeit, so der Ende ohne Mittel die peinlichen Oberkeit der Straffthat, oder sonst an Enden und Orten, wie zu End dieser Unser Ordnung angezeigt, suchen, und doch dieselben Oberkeit in solchem Rath suchen, alle Umstände und Gelegen-

legenheit ihres Erfahrens des Verdachts, eigentlich in Schrifften berichten.

HX.

Alsdann wird zu der peinlichen Frage geschritten, wann redliche Anzeigungen wider einen seyn.

So die Missethat einer Todtstraff halben kündlich, oder aber deshalb redliche Anzeigung, wie davon vor berühret ist, erfunden wird, so soll es der peinlichen Frag, und aller Erkundigung halben, so zu Erfindung der Wahrheit dienstlich ist, auch mit Rechtfertigung auf des Thäters Bekennen, gehalten werden, wie klärlich hernach von denjenigen, die auf Ankläger einbracht werden, geschrieben und geordnet ist.

IX.

So der Gefangene der verdachten Missethat nicht bekänntlich seyn wolte, mag der Ankläger zu Weisung verstattet werden.

Wolt aber ein solcher Gefangener der verdachten Missethat ohne oder durch peinliche Frage nicht bekänntlich seyn, und er doch desselben überwiesen werden möchte; so soll es mit derselben Weisung und Rechtfertigung darauf, der Todtstraff halben, gehalten werden, wie auch klärlich hernach gesetzt ist, von denjenigen, die durch Ankläger eingebracht werden.

X.

So ein Person, einer Missethat überwunden, solt an ihrem Leib, jedoch nicht zum

Todt,

Todt, oder ewigen Gefängniß gestrafft werden, wie es mit Erkänntniß solcher Straffe soll gehalten werden.

So aber ein Person einer gnugsamen unzweifelichen überwunden und erfunden Missethat halben, nach laut dieser Unser und des Heil. Reichs Ordnung, von der Obrigkeit und Amts wegen, endlichen an ihrem Leib, oder Gliedern gestrafft werden solt, also, daß dieselbig Straff nicht zum Todt, oder ewiger Gefängniß fürgenommen würde: Mit Erkänntniß solcher Straff, soll es sonderlich auch gehalten werden, als im 196. Articul, anfahend: Item, So ein Person, rc. angezeigt, erfunden wird.

XI.

Von Annehmen eines angegebenen Ubelthäters, so der Kläger Recht begehret.

So der Kläger die Obrigkeit, oder Richter anrufft, jemand zu strengen peinlichen Rechten, zu Gefängniß zu legen, so soll derselbige Ankläger, die Ubelthat, und derselben redlichen Argwohn und Verdacht, die peinliche Straff auf ihm tragen, zuförderst ansagen, unangesehen, ob der Ankläger den Angeklagten auf sein Recht gefänglich einzulegen, oder sich bey dem Beklagten zu setzen begehren, und erbieten würde: Und so der Ankläger das thut, soll der Angeklagt in Gefängniß gelegt, und des Klägers Angeben eigentlich aufgeschrieben werden. Und ist dabey sonderlich zu mercken, daß die Gefängniß zu Behaltung, und nicht zu schwerer, gefährlicher Peinigung der Gefangenen sollen gemacht, und zugerichtet seyn. Und wann auch der

Gefangenen mehr dann einer ist, soll man sie, so viel gefänglicher Behältnüß halb seyn mag, von einander theilen, damit sie sich unwahrhafftiger Sage mit einander nicht vereinigen, oder, wie sie ihre That beschönen wollen, unterreden mögen.

XII.

Von Verhafftung des Anklägers, bis er Bürgschafft gethan hat.

So bald der Angeklagte zu Gefängniß angenommen ist, soll der Ankläger oder sein Gewalthaber mit seinem Leib verwahrt werden, biß er mit Bürgen, Caution, Bestand und Sicherung, die der Richter, mit samt 4 Schöpffen, nach Gelegenheit der Sachen, und Achtung beyder Person, für gnugsam erkannt, gethan haben, wie hernach folget. Und nemlich also, daß er, der Ankläger, wo er die peinliche Rechtfertigung nicht ausführen, oder dem Rechten verfolgen würde, und die geklagten Missethat, oder aber redliche und gnugsame Anzeigung und Vermuthung derselben, in ziemlicher Zeit, die ihm der Richter setzen würde, nicht dermassen bewieß, daß der Richter und Gericht, oder der mehrer Theil aus ihnen für gnugsam erkannt, oder sonsten in Rechten fällig würde, alsdann den Kosten, so darauf gangen ist, auch dem Beklagten, um seine zugefügte Schmach und Schaden, Abtrag thun woll, alles nach bürgerlicher rechtlicher Erkänntniß. Und damit derselbige Gefangen beklagt, seiner erlittenen Kosten, Schmähe und Schäden desto austräglicher und förderlicher Ergetzung und Abtrag erlangen möge, so soll

zu

zu seinem Gefallen und Willen stehen, den peinlichen Ankläger vor desselben Anklägers ordentlichen Richter oder dem peinlichen Gericht, dafür sich die gerichtliche Ubung und Rechtfertigung erhalten hat, um solchen Kosten, Schmähe und Schäden rechtlich fürzunehmen, darinn auch summarie, und ohne Zierlichkeit des rechtlichen Proceß procedirt, gehandelt, und die Urtheil ohne weitere Appellation und Suchung, vollnzogen werden, dadurch doch demselben peinlichen Gericht ausserhalb dieser Fälle, und weiter, dann es vor gehabt, kein bürgerlicher Gerichtszwang, und Erkänntniß zuwachsen soll.

XIII.

Von Bürgschafft des Anklägers, so der Beklagte der That bekänntlich ist, und redliche Entschuldigung solcher That halb fürgibt.

So der Thäter der That ohne läugnen wäre, aber deshalben redliche Entschuldigung, die ihn, wo er die beweise, von peinlicher Straff entledigen möchte, anzeigt, und ihm aber der Ankläger solcher seiner fürgewendeten Ursachen und Entschuldigung nicht gestünde: So soll der Ankläger in solchem Fall dennoch auch, nach Gelegenheit der Person und Sachen, und Erkänntniß des Richters samt 4 Gerichts-Personen, oder Schöpffen, nach Nothdurfft verbürgen: Wo der Beklagte solche Entschuldigung also ausführen würd, daß er der beklagten That halb nicht peinliche Straff verwürcket hätte, ihm alsdenn um solch gefänglich Ein-

bringen, Schmach und Schaden vor Gericht, wie ob gemeldt, endliches bürgerlichen Rechtens zu pflegen, und darzu alle Gerichts-Schäden auszurichten, nach Erkänntniß desselben Gerichts schuldig seyn, und soll nach solcher geschehener Bürgschafft, mit Ausführung der entschuldigten That, wie hernach im 151. Articul, anfahend: Item, So iemand einer That bekänntlich ist, rc. geschrieben stehet, gehalten und gehandelt werden, und in diesem Fall, vor solcher Ausführung und sonder Erkänntniß, peinliche Frage nicht gebraucht werden.

XIV.

So der Kläger nicht Bürgen haben mag, wie die Gegenhafftung beschehen soll.

Als lang und dieweil der Ankläger gemeldte Bürgschafft nicht haben mag, und doch den strengen peinlichen Rechten nachfolgen wolte: So soll er mit dem Beklagten, bis nach Endung vorangezeigter redlicher Ausführung, in Gefängniß oder Verwahrung, nach Gelegenheit der Personen und Sachen, gehalten werden, und dem Ankläger, auch dem, der seine Entschuldigung ausführen wolt, soll gegönnet werden, daß die Leut, so sie zur Bürgschafft, oder Beweisung, wie ob steht, gebrauchen wollen, zu und von ihm wandeln mögen. So auch die Anklag von wegen Fürsten, geistlicher Personen, oder Gemeinen, oder sonst hoher Personen gegen denen, die geringers Standes seyn, geschicht: In solchem Fall mögen sich andere Personen ungefährlich nicht geringerer Achtung, dann der Beklagt, an ihrer statt, neben den Beklagten gefänglich legen, oder

oder verwahren lassen. Und ob auch dieselbe eingelegte Person sonst Bürgschafft geben wolte, wie ob gemeldt, daß alsdann dieselbe Person ihr Gefängniß erlediget werden soll.

XV.

Von einer andern Bürgschafft, so der Kläger den Argwohn der Missethat bewiesen hat, oder die Missethat sonst bekänntlich ist.

WO der Kläger den Argwohn und Verdacht bewiesen hat, oder die beklagte Missethat sonst unlaugbar ist, und der Thäter gnugsam Entschuldigung derhalb, als vor berührt ist, nicht ausführen kan: So soll der Ankläger alsdann verbürgen, dem strengen peinlichen Rechten, darum der Beklagte angenommen ist, nach dieser Unser und des Reichs Ordnung, nachzukommen, und zu weiterer Bürgschafft, in solchem Fall, nicht verbunden werden. Und was also durch Annehmung des Beklagten, mit Klag, Antwort, Bürgschafft, Fragen, Erfahrung, Weisung und anders, gehandelt, auch darauf geurtheilet würde, das soll alles der Gerichtschreiber ordentlich, und unterschiedlich beschreiben, wie deshalb hernach im 181 Articul, anfahend: Item, Ein ieder Gerichtschreiber soll rc. und in etlichen Blättern darnach, ein gemeine Anzeigung und Form solcher Beschreibung halber erfunden wird.

XVI.

Von unzweiffentlichen Missethaten.

SOllen sonderlich Richter und Urtheiler ermahnet seyn, wo eine Missethat ausserhalb redli-

gerichtliche nothdürfftige Verkündung, zu schicken, und soll der Kläger demjenigen, der ihm solche Verkündung zubringt, von einer jeden Meil, so er vom Gericht aus, zu ihm lauffen muß, einen ziemlichen Botenlohn, nach gemeiner ieden Landes-Art Gewohnheit, zu geben schuldig und pflichtig seyn: und wie der Ankläger solch End benennet, soll der Gerichtsschreiber auch in die Gerichts Acta schreiben.

XVIII.

Von den Sachen, daraus man redliche Anzeigungen einer Mißhandlung nehmen mag.

In dieser Unser und des Heiligen Reichs peinlicher Gerichts-Ordnuug, (als vor und nach stehet) ist gemeinen Rechten nach Annehmens und Gefänglichhaltens, auch peinlicher Frag halber, derjenigen, so für Missethäter verdacht und verklagt werden, und des nicht geständig seyn, auf redliche Anzeigung, Wahrzeichen, Argwohn und Verdacht der Mißhandlung gesetzt, dieselbe Sachen, oder Wahrzeichen, so ein redlich gnugsam Anzeigung, Argwohn, oder Verdacht geben, seynd nicht möglich alle zu beschreiben. Damit aber dennoch die Amtleut, Richter und Urtheiler, so sonst dieser Sachen nicht bericht seyn, desto baß mercken mögen, woraus eine redliche Anzeigung, Argwohn oder Verdacht einer Mißhandlung, kommen, so sind deßhalben die nachfolgende Gleichniß einer redlichen Anzeigung, Argwohns, oder Verdachts, wie das ein ieder nach seinem Teutschen nennen, oder erkennen kan, hernach gesetzt.

XIX.

Von Begreiffung des Wörtleins, Anzeigung.

Wo wir nachmals redliche Anzeigung melde, da wollen wir allwegen redliche Wahrzeichen, Argwohn, Verdacht und Vermuthung auch gemeinet haben, und damit die übrigen Wörter abschneiden.

XX.

Daß ohn redliche Anzeigung niemand soll peinlich gefragt werden.

Wo nicht zuvor redliche Anzeigung der Missethat, darnach man fragen wolte, vorhanden, und beweist würde; soll niemands gefragt werden, und ob auch gleichwohl aus der Marter die Missethat bekannt würde, so soll doch der nicht geglaubt, noch iemands darauf verurtheilt werden. Wo auch einige Obrigkeit oder Richter in solchem überführen, sollen die dem, so also wider Recht, ohn die bewiesene Anzeigung gemartert wäre, seiner Schmach, Schmertzen, Kosten und Schaden der Gebühr Ergötzung zu thun, schuldig seyn.

Es soll auch keine Obrigkeit, oder Richter in diesem Fall kein Urphede helffen schützen oder schirmen, daß der Gepeinigte seine Schmach, Schmertzen, Kosten und Schaden mit Recht, doch alle thätliche Handlung ausgeschlossen, wie recht, nicht suchen möge.

XXI.

Von Anzeigung derer, die mit Zauberey wahrzusagen sich unterstehen.

Es

Es soll auch auf der Anzeigen, die aus Zauberey, oder andern Künsten wahrzusagen sich anmassen, niemands zu Gefängniß, oder peinlicher Frag angenommen, sondern dieselbe angemaßte Wahrsager und Ankläger sollen darum gestrafft werden. So auch der Richter darüber, auf solche der Wahrsager Angeben, weiter fürführe, soll er dem Gemarterten Kosten, Schmertzen, Injurien und Schaden, wie im nechstobgesetzten Articul gemeldet, abzulegen schuldig seyn.

XXII.

Daß auf Anzeigung einer Missethat, allein peinliche Frag, und nicht ander peinliche Straff soll erkannt werden.

Es ist auch zu mercken, daß niemand auf einigerley Anzeigung, Argwohn, Wahrzeichen oder Verdacht endlich zu peinlicher Straff soll verurtheilt werden, sondern allein peinlich mag man darauf fragen, so die Anzeigung, als hernach funden wird, gnugsam ist. Dann soll iemand endlich zu peinlicher Straff verurtheilt werden, das muß aus eigen Bekennen oder Beweisung (wie an andern Enden in dieser Ordnung klärlich funden wird) beschehen, und nicht auf Vermuthung oder Anzeigen.

XXIII.

Wie die genugsame Anzeigung einer Missethat, bewiesen werden soll.

Ein iede genugsame Anzeigung, darauf man peinlich fragen mag, soll mit zweyen guten Zeugen bewiesen werden, wie dann in etlichen Articuln

darnach, von genugsamer Beweisung, geschrieben stehet. Aber so die Hauptsach der Missethat, mit einem guten Zeugen bewiesen würde, dieselb, als ein halb Beweisung, machet ein gnugsame Anzeigung, als hernach in dem 30 Articul, anfahend: Item, ein halb Beweisung, als so einer in der Hauptsache, rc. funden wird.

XXIV.

Daß man aus den nachgesetzten Anzeigungen, in unbenennten, und hierin unausgedruckten Argwöhnigkeiten der Missethat, Gleichniß nehmen möge.

Alls diesen nachgesetzten Artikeln, von Argwohn und Anzeigung der Missethat sagend, soll in Fällen, so darinnen nicht benannt sind, Gleichniß genommen werden. Wenn nicht möglich ist, alle argwöhnige und verdächtliche Fälle und Umstände zu beschreiben.

XXV.

Von gemeinen Argwohnen und Anzeigungen, so sich auf alle Missethat ziehen.

ERstlich, von argwöhnigen Theilen, mit anhangender Erklärung, wie, und wann die eine redliche Anzeigung machen mögen.

Item, so man der Anzeigung, die in vielen nachgesetzten Articuln gemeldt, und zu peinlicher Frag gnugsam verordnet sind, nicht haben mag, so soll man Erfahrung haben, nach den nachfolgenden und dergleichen argwöhnigen Umständen, so man nicht alle beschreiben kan.

Erst-

Erstlich: Ob der Verdachte eine solche verwegene, oder leichtfertige Person, von bösem Leumuth und Gerüchte sey, daß man sich der Missethat zu ihr versehen möge, oder ob dieselbige Person dergleichen Missethat vormals geübet, unterstanden habe, oder beziehen worden sey. Doch soll solcher böser Leumuth nicht von Feinden, oder leichtfertigen Leuten, sondern von unpartheylichen redlichen Leuten kommen.

Zum andern: Ob die verdachte Person an gefährlichen Orten zu der That verdächtig gefunden, oder betreten würde.

Zum dritten: Ob ein Thäter in der That, oder dieweil er auf dem Weg darzu oder davon gewest, gesehen worden, und im Fall, so er nicht erkannt wäre, soll man Aufmerckung haben, ob die verdachte Person eine solche Gestalt, Kleider, Waffen, Pferd oder anders habe, als der Thäter obbemeldter Massen gesehen worden.

Zum vierdten: Ob die verdachte Person bey solchen Leuten Wohnungen, oder Gesellschafft habe, die dergleichen Missethat üben.

Zum fünfften: Soll man in Beschädigungen, oder in Verletzung wahrnehmen, ob die verdachte Person aus Neid, Feindschafft, vorgehender Trawe, oder Gewartung einiger Nutz, zu der gedachten Missethat Ursach nehmen möchte.

Zum sechsten: So ein Verletzter, oder Beschädigter, aus etlichen Ursachen iemand der Missethat selbst zeihet, darauf stirbt, oder bey seinem Eyd betheuret.

Zum siebenden: So iemand einer Missethat halb flüchtig würde.

XXVI.

Vom achten gemeinen Argwohn.

So einer mit dem andern um groß Gut rechtet, das dazu den mehrern Theil seiner Nahrung, Haab und Vermögens antrifft, der wird für einen Mißgönner, und grossen Feind seines Widertheils geacht. Darum, so der Widertheil heimlich ermordet wird, ist eine Vermuthung wider diesen Theil, daß er solchen Mord gethan hab: und wo sonst die Person ihres Wesens verdächtlich wäre, daß sie den Mord gethan, die mag man, wo er derhalb nicht redliche Entschuldigung hätte, gefänglich annehmen, und peinlich fragen.

XXVII.

Ein Regul, wann die vorgemeldten Argwohnungen, Theil, oder Stück, samentlich oder sonderlich, ein gnugsam Anzeigung zu peinlicher Frage machen.

Im nechsten obgesetzten Articul werden acht argwöhnige Theil oder Stück, von Anzeigung peinlicher Frag, funden: derselbigen argwöhnigen Theil, oder Stück, ist keines allein zu redlicher Anzeigung, darauf peinliche Frage mag gebraucht werden, gnugsam. Wo aber solcher argwöhnige Theil, oder Stück, etliche bey einander auf iemand erfunden werden, so sollen diejenigen, den peinlicher Frage halber zu erkennen gebühret, ermessen, ob dieselben obbestimmten, oder dergleichen erfunden argwöhnige Theil oder Stück so viel redliche Anzeigung

zeigung der verdachten Missethat thun mögen, als die nachfolgenden Articul, der ein ieder allein ein redliche Anzeigung macht, und zu peinlicher Frag gnugsam ist, ꝛc.

XXIIX.

Aber eine Regul, in obgemeldten Sachen.

Mehr ist zu bedencken, wenn iemand einer Missethat mit etlichen argwöhnigen Theilen oder Stücken, als vorstehet, verdacht wird, daß allweg Zweyerley gar eben wahrgenommen werden sollen. Erstlich, die Ursach der erfunden Argwöhnigkeit. Zum andern, was die verdachte Person guter Vermuthung, die sie von der Missethat entschuldigen mögen, für sich hab. Und sodann daraus ermessen mag werden, daß die Ursachen des Argwohns grösser sind, dann die Ursach der Entschuldigung, so mag alsdann peinliche Frag gebraucht werden. Wo aber die Ursachen der Entschuldigung ein mehrer Ansehen und Achtung haben, dann etliche geringere Argwöhnigkeit, so erfunden seyn, so soll die peinliche Frag nicht gebraucht werden. Und so in diesen Dingen gezweiffelt würde, sollen diejenigen, so peinlicher Frage halber zu erkennen, und zu handeln gebühret, bey den Rechtsverständigen, und an Enden und Orten, wie zu Ende Unser Ordnung angezeigt, Raths pflegen.

XXIX.

Gemeine ungezweiffelte Anzeigungen, der iegliche allein zu peinlicher Frage gnugsam ist.

So einer in Ubung der That etwas verleuret oder,

oder hinter ihm liegen, oder fallen läst, daß man hernachmahls finden, und ermessen mag, daß es des Thäters gewesen ist, mit Erkündigung, wer solches am nechsten vor den Verlust gehabt hat, ist peinlich zu erfragen: er würde dann etwas dargegen fürwenden, wo es sich erfünde, oder beweisen würde, daß es bemeldten Argwohn ableynet, alsdenn soll dieselbe Entschuldigung von aller peinlichen Frage zu erfahren, fürgenommen werden.

XXX.

Von einer halben Beweisung.

EIne halbe Beweisung, als, so einer in der Hauptsach die Missethat gründlich mit einem eintzigen guten tugentlichen Zeugen, als hernach von guten Zeugen und Weisungen gesagt ist, beweiset, das heist und ist eine halbe Beweisung, und solche halbe Beweisung macht auch eine redliche Anzeigung, Argwohn, oder Verdacht der Missethat. Aber so einer etliche Umstände Wahrzeichen, Anzeigung, Argwohn, oder Verdacht beweisen will, das soll er zum allerwenigsten mit zween guten, tüglichen, unverwerflichen Zeugen thun.

XXXI.

So ein überwundener Missethäter, seinen Helffer in der Gefängniß besagt.

SO ein überwundener Missethäter, der in seiner Missethat Helffer gehabt, iemand in der Gefängniß besagt, der ihm zu seiner geübten erfunden Missethat geholffen habe, ist auch ein Argwöhnlichkeit wider den Besagten, sofern bey solcher Besagung nachfolgende Umstände und Ding gehalten und erfunden werden.

Erst-

Erstlich, daß dem Sager die besagte Person, in der Marter, mit Nahmen nicht fürgehalten, und also auf dieselbe Person sonderlich nicht gefragt oder gemartert worden sey, sondern, daß er in gemein befragt, wer ihm zu seiner Mißthaten geholffen, den Besagten von ihm selbst bedacht, und benannt habe.

Zum andern, gebühret sich, daß derselbige Sager gar eigentlich gefragt werde, wie, wo, und wann ihm der Besagt geholffen, und was Gesellschafft er mit ihm gehabt habe, und in solchem soll man den Sager fragen, aller möglicher und nothdürfftiger Umstände, die nach Gelegenheit und Gestalt ieder Sach, allerbest zu nachfolgender Erfindung der Wahrheit dienstlich seyn mögen, die albie nicht alle beschrieben werden, aber ein ieder Fleißiger und Verständiger selbst wohl bedencken kan.

Zum dritten, gebühret sichs zu erkunden, ob der Sager in sonderer Feindschafft, Unwillen, oder Widerwärtigkeit mit dem Besagten stehe. Dann wo solche Feindschafft, Unwillen, oder Widerwärtigkeit, offentlich wär, oder erkündiget würde, so wäre dem Sager, solcher Sag, wider den Besagten, nicht zu glauben, er zeige dann deshalb sonst so gläublich redliche Ursach und Wahrzeichen an, die man auch in Erkundigung erfünde, die ein redliche Anzeigung machen.

Zum vierdten, daß die besagte Person also argwöhnlich sey, daß man sich der besagten Missethat zu ihr versehen möge.

Zum fünfften, so soll der Sager auf der Be-

sagung beständig bleiben: Jedoch so haben etliche Beichtväter ein Mißbrauch, daß sie die Armen in der Beicht unterweisen, ihre Sag, so sie mit Wahrheit gethan haben, am letzten zu widerrufen: Das soll man, so viel das geseyn kan, bey den Beichtvätern fürkommen, wann niemand geziemt wider den gemeinen Nutz den Ubelthätern ihre Boßheit decken zu helffen, die den unschuldigen Menschen zu Nachtheil kommen mag. Wo aber der Sager sein Besagung oder Dargeben, am letzten widerrufft, die er doch vor mit guten erzehlten Umständen gethan hätte, und geacht möcht werden, er wolt seinen Helffern damit zu gut handeln, oder daß er vielleicht des durch seinen Beichtvater, als obgemeldt ist, unterwiesen wär; alsdann muß man ansehen des Sagers angezeigte und andere erkündigte Umstände, und daraus ermessen, ob die Versagung ein redlich Anzeigung der Missethat geb, oder nicht. Und in solchem ist sonderlich auch ein Aufsehens zu haben, und zu erfahren, den guten, oder bösen Stand und Leumuth des Versagten, und was Gemeinschafft oder Gesellschafft er mit dem Versager gehabt habe.

XXXII.

So einer von ihm selbst ungenöther Ding gesagt hätte, daß er die beklagte oder verdachte Missethat gethan hätte.

SO einer, wie vor von gantzer Weisung gesagt ist, gnugsam überwiesen wird, daß er von ihm selbst Ruhms- oder ander Weiß, ungenöther Ding gesagt hätt, daß er die beklagte oder verdachte Missethat

sethat gethan, oder solche Missethat vor der Geschicht zu thun gedrohen hätte, und die That auch darauf in kurtzer Zeit erfolgt wäre, und es wäre eine solche Person, daß man sich derselben That zu ihr versehen mag, wird auch für eine redliche Anzeigung der Missethat gehalten, und ist peinlich darauf zu fragen.

Von Anzeigung, so sich auf sonderliche Missethaten ziehen, und ist ein ieder Articul zu rechtlicher Anzeigung derselben Missethat genugsam, und darauf peinlich zu fragen.

XXXIII.

Von Mord, der heimlich geschicht, genugsame Anzeigung.

Item, so der Verdachte und Beklagte des Mords halber, um dieselbige Zeit, als der Mord geschehen, verdächtlicher Weiß, mit blutigen Kleidern, oder Waffen gesehen worden, oder ob er des Ermordeten Haab genommen, verkaufft, vergeben, oder noch bey ihm hätte, das ist für ein redlich Anzeigen anzunehmen, und peinliche Frag zu gebrauchen, er könte denn solchen Verdacht mit glaublicher Anzeig oder Beweisung ableynen, das soll vor aller peinlicher Frag gehört werden.

XXXIV.

Von öffentlichen Todtschlägen, so in Schlagen oder Rumorn unter vielen Leuten geschehen, das niemand gethan will haben, gnugsam Anzeigung.

Todtschläge, so in offenbahren Schlagen oder

Rumorn beschehen, daß niemand Thäter seyn will: Ist dann der Verdacht bey dem Schlagen auch mit dem Entleibten widerwertig gewest, sein Messer genommen, und auf den Entleibten gestochen, gehauen, oder sonsten mit gefährlichen Streichen geschlagen hat: Solches ist eine redliche Anzeigung der geübten That halber, und peinlich zu fragen, wird solcher Verdacht noch mehr gestärcket, wo sein Wehr blutig gesehen worden wäre. Wo aber solcher, oder dergleichen nicht vorhanden, ob er dann gleich ungefährlicher Weiß bey dem Handel gewesen, soll er peinlich nicht gefragt werden.

XXXV.

Von heimlichem Kindhaben, und tödten, durch ihre Mütter, genugsame Anzeigung.

So man eine Dirne, so für eine Jungfrau gehet, im Argwohn hat, daß sie heimlich ein Kind gehabt, und ertödtet habe, soll man sonderlich erkunden, ob sie mit einem grossen ungewöhnlichen Leib gesehen worden sey: Mehr, ob ihr der Leib kleiner worden, und darnach bleich und schwach gewest sey: So solches und dergleichen erfunden wird, wo dann dieselbe Dirne eine Person ist, darzu man sich der verdachten That versehen mag, soll die durch verständige Frauen an heimlichen Stätten, als zu weiter Erfahrung dienstlich ist, besichtiget werden, würde sie dann daselbst auch argwöhnig erfunden, und will der That dannoch nicht bekennen, mag man sie peinlich fragen.

XXXVI.

XXXVI.

Ein andere Anzeigung begangener Kinder-Mord.

Wo aber das Kindlein so kürtzlich ertödtet worden ist, daß der Mutter die Milch in den Brüsten noch nicht vergangen, die mag an ihren Brüsten gemolcken werden, welcher dann in den Brüsten recht vollkommene Milch funden wird, die hat deshalb eine starcke Vermuthung peinlicher Frage halben wider sich. Nachdem aber etliche Leib-Aertzt sagen, daß aus etlichen natürlichen Ursachen etwann eine, die kein Kind getragen, Milch in den Brüsten haben möge, darum, so sich eine Dirne in diesen Fällen also entschuldiget, soll deshalben durch die Hebammen, oder sonsten, weitere Erfahrung geschehen.

XXXVII.

Von heimlichen Vergeben, gnugsame Anzeigung.

Item, so der Verdachte überwiesen wird, daß er Gifft gekaufft, oder sonst damit umgangen, und der Verdachte mit dem Vergifften in Uneinigkeit gewest, oder aber von seinem Tod Vortheils oder Nutz wartend wäre, oder sonst ein leichtfertige Person, zu der man sich der That versehen möchte, das macht ein redliche Anzeigung der Missethat, er könne dann mit glaublichen Schein anzeigen, daß er solch Gifft zu andern unsträflichen Sachen gebraucht hätte, oder brauchen wollen.

So einer Gifft kaufft, und des vor der Obrigkeit im Läugnen stünde, und doch des Kauffs überwiesen

sen würde, macht auch gnugsam Ursach zu fragen, worzu er solch Gifft gebraucht, oder brauchen wollen.

Es sollen auch alle Obrigkeiten an ieden Orten, die Apothecker, und ander, so Gifft verkauffen, oder damit hantieren, in Gelübd und Eyd nehmen, daß sie niemand einig Gifft verkauffen, noch zustellen, ohne Anzeigung, Vorwissen und Erlaubung derselben Obrigkeit.

XXXVIII.

Von Verdacht der Räuber, gnugsame Anzeigung.

Item, so erfunden würde, daß iemand der Güter, so geraubt sind, bey ihm, oder dieselben verkaufft, übergeben, oder in andere Gestalt, damit verdächtlicher Weiß gehandelt, und seinen Verkauffer und Wehrmann nicht anzeigen wolte, der hat ein redliches Anzeigen solches Raubs halber wider sich, dieweil er nicht ausfündig macht, daß er nicht gewust, daß solche Güter geraubt seyn, sondern die mit einem guten Glauben an sich bracht habe.

XXXIX.

Eine andere gnugsame Anzeigung begangenen Raubes.

Item, so Reißige und Fußknecht gewöhnlich bey den Wirthen liegen, und zehren, und nicht solche redliche Dienst, Handthierung, oder Gült, die sie haben, anzeigen können, davon sie solche Zehrung ziemlich thun mögen, die sind argwöhnig und verdächtlich zu viel bösen Sachen, und allermeist

zu

zu Rauberey, als sonderlich aus Unserm und des Reichs gemeinen Land-Frieden zu mercken, darinn gesetzt ist, daß man solche Buben nicht leiden, sondern annehmen, härtiglich fragen, und um ihre Mißhändel mit Ernst straffen soll: dergleichen soll eine iede Obrigkeit, auf die verdächtigen Bettler und Landfahrer, auch fleißig Auffsehens haben.

XL.

Von gnugsamen Verdacht derjenigen, so Räubern und Dieben helffen.

Item, so einer wissentlicher und gefährlicher Weiß, von geraubtem oder gestohlnem Guth, Beut, oder Theil nimmt: oder, so einer die Thäter wissentlich und gefährlicher Weiß ätzt, oder träncket, auch die Thäter, oder obgemeldt unrecht Guth gar, oder zum Theil wissentlich annimmt, heimlich verbirgt, beherberget, verkaufft, oder vertreibt: oder, so iemands den Thätern, sonst in andere dergleichen Wege, gefährlich Fürderung, Rath, oder Beystand thut: oder in ihren Thaten unziemliche Gemeinschafft mit ihnen hätte, ist auch ein Anzeigung peinlich zu fragen.

Wann einer Gefangene heimlich hält, die ihm entlauffen, und anzeigen, wo sie gelegen sind: Mehr, so ein Verdächtlicher, dem man in der Sach nicht viel guts vertrauet, aber partherlich, und auf der Thäter Seiten, aus guten Ursachen, hält, ohne Vorwissen des Gefangenen Obrigkeit, Verträg um Schatzung macht, und die Schatzung einnimmt, oder Bürge darüber wird; diese Ding alle in beyden obgemeldten Articuln, sämmtlich und son-

sonderlich sind Wahrzeichen, die ein redliche Anzeigung der mißthätigen Hülff halber machen, und peinlich zu fragen.

XLI.

Von heimlichen Brand, gnugsame Anzeigung.

WAnn einer eines heimlichen Brands verdacht, oder beklagt würde, wo dann derselbe sonst ein argwöhnlich Gesell ist, und man sich erkundigen mag, daß er kürtzlich vor dem Brand, hälicher und verdächtlicher Weiß, mit ungewöhnlichen, verdächtlichen, gefährlichen Feurwercken, damit man heimlich zu brennen pfleget, umgangen ist, das gibt redliche Anzeigung der Missethat, er könte dann mit guten glaublichen Ursachen anzeigen, daß er solches zu unsträflichen Sachen gebraucht hätte, oder gebrauchen wollen.

XLII.

Von Verrätherey gnugsame Anzeigung.

SO der Verdacht, hälicher, ungewöhnlicher und gefährlicher Weiß, bey denjenigen, denen er verrathen zu haben in Verdacht stehet, gesehen worden, und sich doch stellet, als sey er von denselben unsicher, und ist ein Person, darzu man sich solches versehen mag, ist ein Anzeigung zu peinlicher Frage.

XLIII.

Von gnugsamen Verdacht der Dieberey.

SO der Diebstahl bey dem Verdachten gefunden, oder erfahren wird, daß er den gar, oder zum Theil gehabt, verkaufft, vergeben, oder an wor-

worden hab, und seinen Verkauffer und Wehrmann nicht anzeigen wolte, so hät derselbig ein redliche Anzeigung der Missethat wider sich, dieweil er nicht ausführt, daß er solche Güter ungefährlicher unsträflicher Weiß mit einem guten Glauben an sich bracht hab.

Item, so der Diebstahl mit sondern Sperr- oder Brechzeugen geschehen wäre, so dann der Verdacht am selben Ende gewest, und mit solchen gefährlichen Sperr- oder Brechzeugen umgangen, damit der Diebstahl beschehen, und der Verdacht eine solche Person ist, darzu man sich der Missethat versehen mag, ist peinliche Frag zu gebrauchen.

Wann ein mercklicher grosser Diebstahl geschiehet, und jemand des verdacht wird, der nach der That mit seinem Ausgeben reichlicher erfunden wird, dann sonst, ausserhalb des Diebstahls, sein Vermögen seyn kan, und der Verdacht nicht andere gute Ursachen anzeigen kan, wo ihm das angezeigt argwöhnig Gut herkommen: Ist es dann ein solche Person, zu der man sich der Missethat versiehet, so ist redliche Anzeigung der Missethat wider sie vorhanden.

XLIV.

Von Zauberey, gnugsame Anzeigung.

WAnn iemand sich erbeut, andere Menschen Zauberey zu lernen, oder iemand zu bezaubern bedräuet, und dem Bedräueten dergleichen beschicht, auch sonderliche Gemeinschafft mit Zaubern, oder Zauberinnen hat, oder mit solchen verdächtlichen Dingen, Geberden, Worten und

oder hinter ihm liegen, oder fallen läst, daß man hernachmahls finden, und ermessen mag, daß es des Thäters gewesen ist, mit Erkündigung, wer solches am nechsten vor den Verlust gehabt hat, ist peinlich zu erfragen: er würde dann etwas dargegen fürwenden, wo es sich erfünde, oder beweisen würde, daß es bemeldten Argwohn ableynet, alsdenn soll dieselbe Entschuldigung von aller peinlichen Frage zu erfahren, fürgenommen werden.

XXX.

Von einer halben Beweisung.

EIne halbe Beweisung, als, so einer in der Hauptsach die Missethat gründlich mit einem einzigen guten tugentlichen Zeugen, als hernach von guten Zeugen und Weisungen gesagt ist, beweiset, das heist und ist eine halbe Beweisung, und solche halbe Beweisung macht auch eine redliche Anzeigung, Argwohn, oder Verdacht der Missethat. Aber so einer etliche Umstände Wahrzeichen, Anzeigung, Argwohn, oder Verdacht beweisen will, das soll er zum allerwenigsten mit zween guten, tüglichen, unverwerflichen Zeugen thun.

XXXI.

So ein überwundener Missethäter, seinen Helffer in der Gefängniß besagt.

SO ein überwundener Missethäter, der in seiner Missethat Helffer gehabt, iemand in der Gefängniß besagt, der ihm zu seiner geübten erfunden Missethat geholffen habe, ist auch ein Argwöhnlichkeit wider den Besagten, sofern bey solcher Besagung nachfolgende Umstände und Ding gehalten und erfunden werden.

Erst-

Erstlich, daß dem Sager die besagte Person, in der Marter, mit Nahmen nicht fürgehalten, und also auf dieselbe Person sonderlich nicht gefragt oder gemartert worden sey, sondern, daß er in gemein befragt, wer ihm zu seiner Mißthaten geholffen, den Besagten von ihm selbst bedacht, und benannt habe.

Zum andern, gebühret sich, daß derselbige Sager gar eigentlich gefragt werde, wie, wo, und wann ihm der Besagt geholffen, und was Gesellschafft er mit ihm gehabt habe, und in solchem soll man den Sager fragen, aller möglicher und nothdürfftiger Umstände, die nach Gelegenheit und Gestalt ieder Sach, allerbest zu nachfolgender Erfindung der Wahrheit dienstlich seyn mögen, die alhie nicht alle beschrieben werden, aber ein ieder Fleißiger und Verständiger selbst wohl bedencken kan.

Zum dritten, gebühret sichs zu erkunden, ob der Sager in sonderer Feindschafft, Unwillen, oder Widerwärtigkeit mit dem Besagten stehe. Dann wo solche Feindschafft, Unwillen, oder Widerwärtigkeit, offentlich wär, oder erkündiget würde, so wäre dem Sager, solcher Sag, wider den Besagten, nicht zu glauben, er zeige dann deshalb sonst so gläublich redliche Ursach und Wahrzeichen an, die man auch in Erkundigung erfünde, die ein redliche Anzeigung machen.

Zum vierdten, daß die besagte Person also argwöhnlich sey, daß man sich der besagten Missethat zu ihr versehen möge.

Zum fünfften, so soll der Sager auf der Be-

D sagung

sagung beständig bleiben: Jedoch so haben etliche Beichtväter ein Mißbrauch, daß sie die Armen in der Beicht unterweisen, ihre Sag, so sie mit Wahrheit gethan haben, am letzten zu widerruffen: Das soll man, so viel das geseyn kan, bey den Beichtvätern fürkommen, wann niemand geziemt wider den gemeinen Nutz den Ubelthä ern ihre Bosheit decken zu helffen, die den unschuldigen Menschen zu Nachtheil kommen mag. Wo aber der Sager sein Besagung oder Dargeben, am letzten widerrufft, die er doch vor mit guten erzehlten Umständen gethan hätte, und geacht möcht werden, er wolt seinen Helffern damit zu gut handeln, oder daß er vielleicht des durch seinen Beichtvater, als obgemeldt ist, unterwiesen wär; alsdann muß man ansehen des Sagers angezeigte und andere erkündigte Umstände, und daraus ermessen, ob die Versagung ein redlich Anzeigung der Missethat geb, oder nicht. Und in solchem ist sonderlich auch ein Auffsehens zu haben, und zu erfahren, den guten, oder bösen Stand und Leumuth des Versagten, und was Gemeinschafft oder Gesellschafft er mit dem Versager gehabt habe.

XXXII.

So einer von ihm selbst ungenöther Ding gesagt hätte, daß er die beklagte oder verdachte Missethat gethan hätte.

SO einer, wie vor von gantzer Weisung gesagt ist, gnugsam überwiesen wird, daß er von ihm selbst Ruhms-oder ander Weiß, ungenöther Ding gesagt hätt, daß er die beklagte oder verdachte Missethat

sethat gethan, oder solche Missethat vor der Geschicht zu thun gedrohen hätte, und die That auch darauf in kurtzer Zeit erfolgt wäre, und es wäre eine solche Person, daß man sich derselben That zu ihr versehen mag, wird auch für eine redliche Anzeigung der Missethat gehalten, und ist peinlich darauf zu fragen.

Von Anzeigung, so sich auf sonderliche Missethaten ziehen, und ist ein ieder Articul zu rechtlicher Anzeigung derselben Missethat genugsam, und darauf peinlich zu fragen.

XXXIII.

Von Mord, der heimlich geschicht, genugsame Anzeigung.

Item, so der Verdachte und Beklagte des Mords halber, um dieselbige Zeit, als der Mord geschehen, verdächtlicher Weiß, mit blutigen Kleidern, oder Waffen gesehen worden, oder ob er des Ermordeten Haab genommen, verkaufft, vergeben, oder noch bey ihm hätte, das ist für ein redlich Anzeigen anzunehmen, und peinliche Frag zu gebrauchen, er könte denn solchen Verdacht mit gläublicher Anzeig oder Beweisung ablehnen, das soll vor aller peinlicher Frag gehört werden.

XXXIV.

Von öffentlichen Todtschlägen, so in Schlagen oder Rumorn unter vielen Leuten geschehen, das niemand gethan will haben, gnugsam Anzeigung.

Todtschläge, so in offenbahren Schlagen oder

 Rumorn

Rumorn beschehen, daß niemand Thäter seyn will: Ist dann der Verdacht bey dem Schlagen auch mit dem Entleibten widerwertig gewest, sein Messer genommen, und auf den Entleibten gestochen, gehauen, oder sonsten mit gefährlichen Streichen geschlagen hat: Solches ist eine redliche Anzeigung der geübten That halber, und peinlich zu fragen, wird solcher Verdacht noch mehr gestärcket, wo sein Wehr blutig gesehen worden wäre. Wo aber solcher, oder dergleichen nicht vorhanden, ob er dann gleich ungefährlicher Weiß bey dem Handel gewesen, soll er peinlich nicht gefragt werden.

XXXV.

Von heimlichem Kindhaben, und tödten, durch ihre Mütter, genugsame Anzeigung.

SO man eine Dirne, so für eine Jungfrau gehet, im Argwohn hat, daß sie heimlich ein Kind gehabt, und ertödtet habe, soll man sonderlich erkunden, ob sie mit einem grossen ungewöhnlichen Leib gesehen worden sey: Mehr, ob ihr der Leib kleiner worden, und darnach bleich und schwach gewest sey: So solches und dergleichen erfunden wird, wo dann dieselbe Dirne eine Person ist, darzu man sich der verdachten That versehen mag, soll die durch verständige Frauen an heimlichen Stätten, als zu weiter Erfahrung dienstlich ist, besichtiget werden, würde sie dann daselbst auch argwöhnig erfunden, und will der That dannoch nicht bekennen, mag man sie peinlich fragen.

XXXVI.

XXXVI.

Ein andere Anzeigung begangener Kinder-Mord.

Wo aber das Kindlein so kürtzlich ertödtet worden ist, daß der Mutter die Milch in den Brüsten noch nicht vergangen, die mag an ihren Brüsten gemolcken werden, welcher dann in den Brüsten recht vollkommene Milch funden wird, die hat deshalb eine starcke Vermuthung peinlicher Frage halben wider sich. Nachdem aber etliche Leib-Aertzt sagen, daß aus etlichen natürlichen Ursachen etwann eine, die kein Kind getragen, Milch in den Brüsten haben möge, darum, so sich eine Dirne in diesen Fällen also entschuldiget, soll deshalben durch die Hebammen, oder sonsten, weitere Erfahrung geschehen.

XXXVII.

Von heimlichen Vergeben, gnugsame Anzeigung.

Item, so der Verdachte überwiesen wird, daß er Gifft gekaufft, oder sonst damit umgangen, und der Verdachte mit dem Vergifften in Uneinigkeit gewest, oder aber von seinem Todt Vortheils oder Nutz wartend wäre, oder sonst ein leichtfertige Person, zu der man sich der That versehen möchte, das macht ein redliche Anzeigung der Missethat, er könne dann mit glaublichen Schein anzeigen, daß er solch Gifft zu andern unsträflichen Sachen gebraucht hätte, oder brauchen wollen.

So einer Gifft kaufft, und des vor der Obrigkeit im Läugnen stünde, und doch des Kauffs überwiesen

sen würde, macht auch gnugsam Ursach zu fragen, worzu er solch Gifft gebraucht, oder brauchen wollen.

Es sollen auch alle Obrigkeiten an ieden Orten, die Apothecker, und ander, so Gifft verkauffen, oder damit han thieren, in Gelübd und Eyd nehmen, daß sie niemand einig Gifft verkauffen, noch zustellen, ohne Anzeigung, Vorwissen und Erlaubung derselben Obrigkeit.

XXXVIII.

Von Verdacht der Räuber, gnugsame Anzeigung.

Item, so erfunden würde, daß iemand der Güter, so geraubt sind, bey ihm, oder dieselben verkaufft, übergeben, oder in andere Gestalt, damit verdächtlicher Weiß gehandelt, und seinen Verkauffer und Wehrmann nicht anzeigen wolte, der hat ein redliches Anzeigen solches Raubs halber wider sich, dieweil er nicht ausfündig macht, daß er nicht gewust, daß solche Güter geraubt seyn, sondern die mit einem guten Glauben an sich bracht habe.

XXXIX.

Eine andere gnugsame Anzeigung begangenen Raubes.

Item, so Reisige und Fußknecht gewöhnlich bey den Wirthen liegen, und zehren, und nicht solche redliche Dienst, Handthierung, oder Gült, die sie haben, anzeigen können, davon sie solche Zehrung ziemlich thun mögen, die sind argwöhnig und verdächtlich zu viel bösen Sachen, und allermeist

zu

zu Rauberey, als sonderlich aus Unserm und des Reichs gemeinen Land-Frieden zu mercken, darinn gesetzt ist, daß man solche Buben nicht leiden, sondern annehmen, härtiglich fragen, und um ihre Mißhändel mit Ernst straffen soll: desgleichen soll eine iede Obrigkeit, auf die verdächtigen Bettler und Landfahrer, auch fleißig Auffsehens haben.

XL.

Von gnugsamen Verdacht derjenigen, so Räubern und Dieben helffen.

Item, so einer wissentlicher und gefährlicher Weiß, von geraubtem oder gestohlnem Guth, Beut, oder Theil nimmt: oder, so einer die Thäter wissentlich und gefährlicher Weiß ätzt, oder träncket, auch die Thäter, oder obgemeldt unrecht Guth gar, oder zum Theil wissentlich annimmt, heimlich verbirgt, beherberget, verkaufft, oder vertreibt: oder, so iemands den Thätern, sonst in andere dergleichen Wege, gefährlich Fürderung, Rath, oder Beystand thut: oder in ihren Thaten unziemliche Gemeinschafft mit ihnen hätte, ist auch ein Anzeigung peinlich zu fragen.

Wann einer Gefangene heimlich hält, die ihm entlauffen, und anzeigen, wo sie gelegen sind: Mehr, so ein Verdächtlicher, dem man in der Sach nicht viel guts vertrauet, aber partheylich, und auf der Thäter Seiten, aus guten Ursachen, hält, ohne Vorwissen des Gefangenen Obrigkeit, Verträg um Schatzung macht, und die Schatzung einnimmt, oder Bürge darüber wird; diese Ding alle in beyden obgemeldten Articuln, sämmtlich und son-

worden hab, und seinen Verkauffer und Wehrmann nicht anzeigen wolte, so hät derselbig ein redliche Anzeigung der Missethat wider sich, dieweil er nicht ausführt, daß er solche Güter ungefährlicher unsträflicher Weiß mit einem guten Glauben an sich bracht hab.

Item, so der Diebstahl mit sondern Sperr-oder Brechzeugen geschehen wäre, so dann der Verdacht am selben Ende gewest, und mit solchen gefährlichen Sperr-oder Brechzeugen umgangen, damit der Diebstahl beschehen, und der Verdacht eine solche Person ist, darzu man sich der Missethat versehen mag, ist peinliche Frag zu gebrauchen.

Wann ein mercklicher grosser Diebstahl geschiehet, und jemand des verdacht wird, der nach der That mit seinem Ausgeben reichlicher erfunden wird, dann sonst, ausserhalb des Diebstahls, sein Vermögen seyn kan, und der Verdacht nicht andere gute Ursachen anzeigen kan, wo ihm das angezeigt argwöhnig Gut herkommen: Ist es dann ein solche Person, zu der man sich der Missethat versiehet, so ist redliche Anzeigung der Missethat wider sie vorhanden.

XLIV.

Von Zauberey, gnugsame Anzeigung.

WAnn iemand sich erbeut, andere Menschen Zauberey zu lernen, oder iemand zu bezaubern bedräuet, und dem Bedräueten dergleichen beschicht, auch sonderliche Gemeinschafft mit Zaubern, oder Zauberinnen hat, oder mit solchen verdächtlichen Dingen, Geberden, Worten und

Wesen umgehet, die Zauberey auf sich tragen, und dieselbig Person desselben sonst auch berüchtiget, das gibt eine redliche Anzeigung der Zauberey, und gnugsame Ursach zu peinlicher Frage.

XLV.

Von peinlicher Frage.

SO der Argwohn und Verdacht einer beklagten und vermeinten Mißhandlung, als vorstehet, erfunden, und für bewiesen angenommen, oder bewiesen erkannt würde, so soll dem Ankläger, auf sein Begehren, alsdann ein Tag zu peinlicher Frage benannt werden.

XLVI.

Der Gefangene soll erst, wegen der Ubelthat, befragt werden, ob er dieselbe in der Güte bekennete.

WAnn man den Gefangenen peinlich fragen will, von Amts wegen, oder auf Ansuchung des Klägers, soll derselbig zuvor, in Gegenwärtigkeit des Richters, zweyer des Gerichts und Gerichtsschreibers, fleißiglich zur Rede gehalten werden, mit Worten, die nach Gelegenheit der Personen und Sachen, zu weiter Erfahrung der Ubelthat, oder Argwöhnigkeit, allerbest dienen mögen, auch mit Bedräuung der Marter besprachet werden, ob er der beschuldigten Missethat bekänntlich sey, oder nicht, und was ihm solcher Missethat halber bewust sey, und was er alsdann bekennt, soll aufgeschrieben werden.

XLVII.

Ausführung der Unschuld, vor der peinlichen

chen Frag zu vermahnen, und weiter Handlung darauf.

So in dem letztgemeldten Fall der Beklagte die angezogen Ubelthat verneinet, so soll ihm alsdann fü gehalten werden, ob er anzeigen könte, daß er der aufgelegten Missethat unschuldig sey, und man soll den Gefangnen sonderlich erinnern, ob er könte weisen und anzeigen, daß er auf die Zeit, als die angezogene Missethat geschehen, bey Leuten, auch an Enden oder Orten gewesen sey, dadurch verstanden, daß er die verdachten Missethaten nicht gethan haben könte. Und solcher Erinnerung ist darum Noth, daß mancher aus Einfalt, oder Schrecken, nicht fürzuschlagen weiß, ob er gleich unschuldig ist, wie er sich des entschuldigen und ausführen soll. Und so der Gefangene berührter Massen, oder mit andern dienstlichen Ursachen, sein Unschuld angezeigt, solcher angezeigten Entschuldigung soll sich alsdann der Richter, auf des Verklagten, oder seiner Freundschafft Kosten, auf das förderlichste erkundigen, oder aber auf Zulassung des Richters, die Zeugen, so der Gefangene, oder seine Freund, deshalben stellen wolten, wie sich gebühret, (und hernach von Weisung an dem 62. Articul, anfahend: Item, wo der Beklagte nichts bekennen, 2c. und etlichen Articuln darnach gesetzt ist) auf ihr Begehren, verhöret werden: Solche obgemeldte Kundschafftstellung, auch dem Gefangenen, oder seinen Freunden, auf ihr Begehren, ohn gut rechtmäßige Ursach nicht abgeschlagen, oder aberkannt werden soll. Wo aber der Verklagt, oder

sein Freundschafft solchen obgedachten Kosten Armuth halber nicht ertragen, oder erleiden möchte, damit dann nichts desto minder das Ubel gestrafft, oder der Unschuldig, wider Recht, nicht übereilet werde, so soll die Obrigkeit oder das Gericht den Kosten darlegen, und der Richter im Rechten fürfahren.

So in der ietztgemeldten Erfahrung des Beklagten Unschuld nicht funden wird, so soll er alsdann auf vorgemeldt Erfindung redliches Argwohns, oder Verdachts, peinlich gefragt werden, in Gegenwärtigkeit des Richters, und zum wenigsten zweyer des Gerichts und des Gerichtsschreibers: und wes sich in der Urgicht, oder seiner Bekänntniß, und aller Erkundigung findet, soll eigentlich aufgeschrieben, dem Kläger, so viel ihn betrifft, eröffnet, und auf sein Begehr Abschrifft gegeben, und gefährlich nicht verzogen oder verhalten werden.

XLIIX.

Wie dieienigen, so aus peinlichen Fragen eine Missethat bekennen, nachfolgends weiter ausserhalb der Marter um Unterricht gefragt werden sollen: Erstlich vom Mord.

Item, so der Gefragt der angezogenen Missethat durch die Marter, als vorstehet, bekänntlich ist, und sein Bekänntniß aufgeschrieben wird, so sollen ihn die Verhörer seiner Bekänntniß halber, gar unterschiedlich, wie zum Theil hernach berührt wird, und dergleichen, so zu Erfahrung der Wahrheit

heit dienstlich, fleißig fragen; und nemlich, bekennt er eines Mords: man soll ihn fragen, aus was Ursachen er die That gethan, auf welchen Tag und Stund, auch an welchem End, ob ihm iemands, und wer ihm darzu geholffen, auch wo er den Todten hin vergraben, oder gethan, mit was Waffen solcher Mord beschehen sey, wie, und was er dem Todten für Schläge oder Wunden geben, oder gehauen, oder sonsten umbracht habe, was er, der Ermordt, bey ihm gehabt, von Geld oder anderm, und was er ihm genommen, wo er auch solche Nam hingethan, verkaufft, vergeben, anworden, oder verborgen habe: und solche Frage ziehen sich auch in viel Stücken wohl auf Räuber und Diebe.

XLIX.

So der Gefragt Verrätherey bekennt.

Bekennt der Gefangen Verrätherey: man soll ihn fragen, wer ihn darzu bestellt, und was er darum empfangen, auch wo, wie und wann solches geschehen sey, und was ihn darzu verursacht habe.

L.

Auf Bekänntniß von Vergifftung.

Bekennt der Gefragt, daß er iemand vergifft habe, oder vergifften wollen: man soll ihn auch fragen, aller Ursachen und Umstände, als obstehet, und des mehr, was ihn darzu beweget, auch womit, und wie er die Vergifftung gebraucht, oder zu gebrauchen vorgehabt, und wo er solch Gifft bekommen, und wer ihn darzu geholffen, oder gerathen habe.

LI.

So der Gefragt ein Brand bekennet.

BEkennt der Gefragt ein Brand: man soll ihn sonderlich der Ursach, Zeit und Gesellschafft bald, als obstehet, fragen, und des mehr, mit was Feuerwerck er den Brand gethan, von wem, wie, oder wo er solch Feuerwerck oder Zeug darzu zuwegen bracht habe.

LII.

So die gefragt Person Zauberey bekennt.

BEkennt iemand Zauberey: man soll auch nach den Ursachen und Umständen, als obstehet, fragen, und des mehr, womit, wie und wann die Zauberey beschehen, mit was Worten, oder Wercken. So dann die gefragt Person anzeiget, daß sie etwas eingegraben, oder behalten hätte, das zu solcher Zauberey dienstlich seyn solte, man soll darnach suchen, ob man solches finden könte. Wer aber solches mit andern Dingen, durch Wort, oder Werck gethan, man soll dieselben auch ermessen, ob sie Zauberey auf ihnen tragen. Sie soll auch zu fragen seyn, von wem sie solche Zauberey gelernet, und wie sie daran gekommen sey, ob sie auch solch Zauberey gegen mehr Person gebraucht, und gegen wem, was Schadens auch darmit geschehen sey.

LIII.

Von gemeinen unbekannten Fragstücken, auf Bekänntniß, die auf Marter geschicht.

AUs den obgemeldten kurtzen Unterrichtungen kan ein ieder Verständiger wohl mercken, was nach

nach Gelegenheit ieder Sachen, auf die bekannten Missethat des Gefragten weiter und mehr zu fragen, das zu Erfahrung der Wahrheit dienstlich ist, welches alles zu lang zu beschreiben wäre. Aber ein ieder Verständiger aus den obgemeldten Anzeigen wohl verstehet, wie er solch Befrag in andern Fällen thun soll, darum solch Wahrzeichen und Umstände von demjenigen, der ein Missethat bekannt hat, gefragt werden, die kein Unschuldiger wissen oder sagen kan: und wie der Gefragt die fürgehaltene Unterscheid erzehlet, soll auch eigentlich aufgeschrieben werden.

LIV.

Von Nachfrag und Erkündigung der bösen bekannten Umständen.

SO obgemeldte Fragstück auf Bekänntniß, die aus, oder ohne Marter geschicht, gebraucht werden; so soll alsdann der Richter an die End schicken, und nach den Umständen, so der Gefragt der bekannten Missethat halber erzehlt hat, so viel zu Gewißheit der Wahrheit dienstlich, mit allem Fleiß fragen lassen, ob die Bekäntniß der obgerührten Umstände wahr seyn, oder nicht. Denn so einer anzeiget die Maß und Form der Missethat, als vor zum Theil gemeldt ist, und sich dieselben Umstände also erfünden, so ist daraus wohl zu mercken, daß der Gefragte die bekannten Missethat gethan hat, sonderlich, so er solch Umstände saget, die sich in der Geschicht haben begeben, die kein Unschuldiger wissen kan.

LV.

LV.

Wo die bekannten Umstände der Missethat in Erkundigung nicht wahr erfunden würden.

ERfindet sich aber in obgemeldter Erkündigung, daß die bekannten Umstände nicht wahr wären, solche Unwahrheit soll man dem Gefangnen fürhalten, ihn mit ernstlichen Worten darum straffen, und mag ihn alsdann mit peinlicher Frag auch zum andernmahl angreiffen, damit er die obangezeigten Umstände recht und mit der Wahrheit anzeige. Denn je zu Zeiten die Schuldigen die Umstände der Missethat unwahrlich anzeigen, und vermeinen, sie wollen sich damit unschuldig machen, so die Erkündigung nicht wahr erfunden werden.

LVI.

Keinem Gefangen die Umstände der Missethat vorzusagen, sondern ihn die gantz von ihm selbst sagen lassen.

JN den fordern Articuln ist klarlich gesetzt, wie man einen, der einer Missethat, die zweiffelich ist, aus Marter, oder Bedräuung der Marter bekennet, nach allen Umständen derselbigen Missethat fragen, und darauf Erkundigung thun, und also auf den Grund der Wahrheit kommen, rc. Solches wird aber etwa damit verderbet, wann dem Gefangenen in Annehmen oder Fragen dieselben Umstände der Missethat vorgesagt, und darauf gefragt werden. Darum wollen Wir, daß die Richter solches fürkommen, daß es nicht geschehe, sondern dem Verklagten nichts anders, vor oder in

der

der Frag, fürgehalten werde, dann nach der Weiß, als klärlich in den vorgehenden Articuln geschrieben stehet.

Der Gefangene soll auch zum wenigsten über den andern, oder mehr Tag nach der Marter, und seiner Bekänntniß, nach Gutbedüncken des Richters, in die Büttelstuben, oder ander Gemach, für den Bannrichter und zween der Gerichts, geführet, und ihm sein Bekänntniß durch den Gerichtsschreiber fürgelesen, und alsdann anderwert darauf gefragt, ob sein Bekänntniß wahr sey, und was er darzu sage, auch aufgeschrieben werden.

LVII.

So der Gefangen vorbekannte Missethat wieder läugnet.

SO der Gefangen der vorbekannten Missethat läugnet, und doch der Argwohn, als vorstehet, vor Augen wäre, so soll man ihn wieder in Gefängniß führen, und weiter mit peinlicher Frag gegen ihn handeln, und doch mit Erfahrung der Umstände, als vorstehet, in allwege fleißig seyn, nachdem der Grund peinlicher Frag darauf stehet; es wäre dann, daß der Gefangen solche Ursachen seines Läugnens fürwendet, dadurch der Richter beweget würde, zu glauben, daß der Gefangen solche Bekänntniß aus Irrsal gethan, alsdann mag der Richter denselben Gefangnen zu Ausführung und Beweisung solches Irrsals zulassen.

LIIX.

Von der Maß peinlicher Frag.

DIe peinliche Frag soll nach Gelegenheit des

Argwohns der Person, viel, offt, oder wenig, hart, oder linder, nach Ermessung eines guten vernünfftigen Richters, fürgenommen werden: und soll die Sag des Gefragten nicht angenommen oder aufgeschrieben werden, so er in der Marter, sondern soll sein Sag thun, so er von der Marter gelassen ist.

LIX.

So der Arm, den man fragen will, gefährliche Wunden hätte.

SO der Beklagte gefährliche Wunden oder andere Schäden an seinem Leib hätte, so soll die peinliche Frag dermassen gegen ihn fürgenommen werden, damit er an solchen Wunden, oder Schäden am minsten verletzet werde.

LX.

Ein Beschluß, wann der Bekänntniß, so auf peinliche Frag geschicht, endlich zu glauben ist.

SO auf erfundene redliche Anzeigung einer Missethat halb peinliche Frag fürgenommen, und auf Bekänntniß des Gefragten, wie dasselbig alles in den vorgehenden Articul klärlich gesetzt ist, fleißige mügliche Erkündigung und Nachfrage geschicht, und in derselben, bekännter That halb, solche Wahrheit befunden wird, die kein Unschuldiger also sagen und wissen könte: Alsdann ist derselben Bekänntniß unzweiffelicher beständiger Weiß zu glauben, und nach Gestalt der Sachen peinliche Straff darauf zu urtheilen, wie hernach bey dem 104. Articul, anfahend: Item, so iemand Un-

Unsern gemeinen geschriebenen Rechten nach, &c. und in etlichen Articuln darnach, von peinlichen Straffen erfunden wird.

LXI.

So der Gefangen auf redlichen Verdacht, mit peinlicher Frag angriffen, und nicht ungerecht funden, oder überwunden wird.

So der Beklagt auf einen solchen Argwohn und Verdacht, der zu peinlicher Frag, als vorstehet, gnugsam erfunden, peinlich einbracht, mit Marter gefragt, und doch durch eigen Bekänntniß oder Beweisung der beklagten Missethat nicht überwunden wird, haben doch Richter und Ankläger mit obbemeldten ordentlichen und in Recht zulässigen peinlichen Fragen kein Straff verwirckt: dann die bösen erfunden Anzeigung haben der geschehenen Frag entschuldigte Ursach geben. Dann man soll sich, nach der Sag der Rechten, nicht allein vor Vollbringung der Ubelthat, sondern auch vor aller Gestaltniß des Ubels, so bösen Leumuth oder Anzeigen der Missethat machen, hüten, und wer das nicht thät, der wird deshalben gemeldter seiner Beschwerd selbst Ursach seyn. Und soll in diesem Fall der Ankläger allein seinen Kosten, und der Beklagt dergleichen sein Atzung, nachdem er seinem Verdacht Ursach geben, auch entrichten, und die Obrigkeit die übrigen Gerichtskosten, als für den Nachrichter und andere Diener des Gerichts, oder Gefängniß halber selbst tragen: Wo aber solche peinliche Frag dieser Unser und des heiligen

Reichs rechtmäßigen Ordnung widerwärtig gebraucht würde, so wären dieselben Richter, als Ursacher solcher unbilliger peinlicher Frag, sträflich. Und sollen darum nach Gestalt und Gelegenheit der Uberfahrung, wie recht ist, Straff und Abtrag leiden, und mögen darum vor ihrem nechsten ordentlichen Ober-Gericht gerechtfertiget werden.

LXII.

Von Beweisung der Missethat.

WO der Beklagte nichts bekennen, und der Ankläger die beklagte Mißhandlung beweisen wolt, damit soll er, als Recht ist, zugelassen werden.

LXIII.

Von unbekannten Zeugen.

UNbekannte Zeugen sollen auf Anfechtung des Gegentheils nicht zugelassen werden, es würde dann durch den, so die Zeugen stellet, stattlich fürbracht, daß sie redlich und unverläumdt wären.

LXIV.

Von belohnten Zeugen.

BElohnte Zeugen sind auch verworffen, und nicht zuläßig, sondern peinlich zu straffen.

LXV.

Wie Zeugen sagen sollen.

DJe Zeugen sollen sagen von ihrem selbst eigen wahren Wissen, mit Anzeigung ihres Wissen gründlicher Ursach. So sie aber von fremden Hören sagen würden, das soll nicht gnugsam geacht werden.

LXVI.

LXVI.

Von gnugsamen Zeugen.

GNugsame Zeugen seynd, die unbeleumdt, und sonst mit keiner rechtmäßigen Ursach zu verwerffen seynd.

LXXVII.

Von gnugsam Gezeugniß.

SO eine Missethat zum wenigsten mit zweyen oder dreyen glaubhafftigen guten Zeugen, die von einem wahren Wissen sagen, bewiesen wird, darauf soll nach Gestalt der Verhandlung mit peinlichen Rechten vollnfahren und geurtheilet werden.

LXVIII.

Von falschen Zeugen.

WO Zeugen erfunden oder überwunden werden, die durch falsche boshafftige Zeugschafft jemand zu peinlicher Straff unschuldiglichen bringen, oder zu bringen unterstünden, die haben die Straff verwircket, in welche sie den Unschuldigen, als obstehet, haben bezeugen wollen.

LXIX.

So der Beklagte nach der Beweisung nicht bekennen wolte.

SO der Beklagte nach gnugsamer Beweisung noch nicht bekennen wolt, so soll ihm angezeigt werden, daß er der Missethat bewiesen sey, ob man dadurch sein Bekänntniß desto eher auch erlangen könte; ob er aber dennoch darüber nachmahls nicht bekennen wolte, des er doch, als obstehet, genugsam bewiesen wäre: so soll er nichts destoweniger,

der beweisten Missethat nach, ohn einige peinliche Frag verurtheilet werden.

LXX.

Von Stellung und Verhörung der Zeugen.

Nachdem aber Noth ist, daß die Zeugschafft, darauf iemand zu peinlicher Straff solle verurtheilt werden, gar lauter und rechtfertig sey: So wollen Wir, wo eines Beklagten Missethat verborgen wäre, und er derselben auf Frag, wie vorstehet, nicht bekänntlich seyn, und doch der Ankläger die geklagte verneinte Missethat beweisen wolt, und damit zugelassen würde, daß er, der Ankläger, seine Articul, die er beweisen will, ordentlich aufzeichnen lasse, und dem Richter in Schrifft überantworte, mit Meldung, wie die Zeugen heissen, und wo sie wohnen, damit alsdann darauf durch etliche aus den Urtheilern, oder aber andere verordnete Commissarien, wie unterschiedlich hernach davon geschrieben stehet, Kundschafft nothdurfftiger und gebührlicher Weiß verhört werde.

LXXI.

Von den Kundschafft-Verhörern im Gericht

SO nun dasselbige peinliche Gericht mit Personen, die solche Kundschafft rechtmäßiger Weiß zu verhören geschickt und verständig sind, besetzt ist, so soll der Richter samt zween aus denselben darzu tüglich, und dem Gerichtsschreiber, gemeldte Kundschafft, wie sich im Recht gebührt, mit Fleiß verhören, und sonderlich eigentlich aufmercken, ob der Zeug in seiner Sag würde wanckelmüthig

müthig und unbeständig erfunden, solche Umstände, und wie er den Zeugen in äusserlichen Geberden vermerckt, zu dem Handel aufschreiben.

LXXII.

Von Kundschafft-Verhörern, ausserhalb des Gerichts.

Wo aber ein peinlich Gericht, wie dann im Reich an vielen Orten befunden, mit solchen obgemeldten darzu verständigen Personen nicht besetzt wäre: wiewohl dann sonst, nach Vermöge gemeiner Rechten, in peinlichen Sachen, ausserhalb derselben Gerichts-Personen, nicht Kundschafft-Verhörer oder Commissarien gegeben werden sollen. Dieweil aber an verständigen Kundschafft-Verhörern viel gelegen ist; damit dann aus Unverstand dieser Kundschafft-Verhörer keine Verkürtzung geschehe: So ordnen und wollen Wir, wo obgemeldter Mangel erscheinet, daß dißfalls die obgedachten verzeichneten Weisung-Articul durch den Richter und vier Schöpffen, doch ohne Nachtheil oder Kosten der Partheyen, der vorgemeldten nechsten Obrigkeit zugeschickt, und darbey Gelegenheit und Gestalt der Sachen, so viel sie der Bericht empfangen, angezeiget werde, darauf dann dieselbe Obrigkeit verständige Kundschafft-Verhörer, ungeacht, ob sie nicht des Gerichts wären, auf Ansuchung des, der Kundschafft führen will, verordnen, und ob es die Nothdurfft erfordert, und begehrt würde, Compulsorial- und Compaßbrieff geben soll, dadurch die Zeugen zu gebührlicher Sage zu bringen sind. Und soll demnach

nach gemeldte Obrigkeit, so viel an ihr ist, allen Fleiß thun, und weß sie sich selbst nicht verstunde, bey Rechts-Verständigen Raths pflegen, damit solche Kundschafft dem Rechten gemäß verhöret werde, doch auch ohne der Partheyen Kosten und Nachtheil.

LXXIII.

Von Oeffnung der Kundschafft.

SO dann solche Kundschafft verhöret ist, soll es mit Eröffnung derselben also gehalten werden: Nemlich, würde Kundschafft vor etlichen eines peinlichen Gerichts-Personen, die dieser Sachen verständig, gehört: So soll der Richter zu Eröffnung derselben Kundschafft Tag ansetzen, und schrifftlich Einrede und Schutz-Rede zulassen, auf Form und Maaß, wie hernach folget.

Wo aber aus Mangel verständiger Personen des peinlichen Gerichts, durch Commissarien ausserhalb des Gerichts, wie oben darvon geschrieben stehet, Kundschafft verhöret würde, oder die Schöpffen desselben peinlichen Gerichts nicht bey einander gesessen wären, also, daß auf ihr Zusammenbringen übriger Unkost und Verzug gehen würde: Dieweil dann ihre Versammlung zu einer ieden solchen Handlung nicht fürträglich noch vonnöthen ist, und der halbe Unkost und Verzug des Rechten verhütet würde, ordnen und wollen Wir, daß in diesem Fall die Commissarii und Kundschafft-Verhörer derhalben nachfolgender Massen handeln sollen.

Anfänglich sollen die gemeldten Commissarii und

und Kundschafft-Verhörer, den Partheyen zu Oeffnung der Kundschafft Tag ansetzen, und auf solchen bestimmten Tag beyden Theilen Abschrifft, auf leidliche Belohnung, darvon geben, und eine ziemliche Zeit, die sie nach Gelegenheit der Sach für noth ansehen und erkennen, geben, damit solches an die Sachwalter, und sonderlich an den Gefangenen bracht, und sollen des Gefangenen Beyständer dißfalls zu ihm gelassen werden, und weß dann ieder Theil zu-oder in solchen Kundschafften reden will, das soll er vor gedachten Kundschafft-Verhörern in Schrifften gezwyfacht, auf einen nahmhaften Tag, den ihm die Kundschafft-Verhörer derhalben, nach Gelegenheit der Sachen, in ziemlicher Zeit ansetzen sollen, fürbringen, und fürter die ein Schrifft bey den Kundschafft-Verhörern behalten, und die ander dem Widertheil behändiget werden, sein Gegenschrifft, ob er will, darauf zu thun.

So aber die Partheyen derohalben weiter schreiben wollen, das alles soll in Schrifften, geduplicet, und in Zeit, so die Kundschafft-Verhörer darzu bestimmen, beschehen, und doch kein Theil einer Kundschafft halb, über zwo Schrifft zu thun (dariñ sie alle ihre Behelff und Nothdurfft fürbringen, und damit beschliessen sollen) nicht nachgelassen werden; es wäre dann Sach, daß der Verhörer aus mercklichen, treflichen und bewegenden Ursachen befinden würde, daß ers gar nicht umgeben könte, so soll er ieglichen Theil noch ein Schrifft, und nicht mehr, auch in ziemlicher förderlicher Zeit

zulassen. So dann nun also die Kundschafft verhört, eröffnet, und von beiden Theilen, ihr Ein- und Zureden einbracht, und beschlossen worden, soll der Kundschafft-Verhörer oder Commissarius solches alles der Obrigkeit, die ihn zu solcher Verhörung verordnet, zum förderlichsten übersenden, welche Obrigkeit alsdann ihren Rathschlag dem Richter, vor dem solche Rechtfertigung hanget, was in solcher Sachen zu erkennen sey, soll zuschicken.

LXXIV.

Von Kundschafft des Beklagten, zu seiner Entschuldigung

SO ein Beklagter Kundschafft und Weisung führen wolte, die ihn von seiner verklagten Missethat entschuldigen solte, so dann der Richter solche erbothene Weisung für dienstlich acht; so soll es mit Vollnziehung derselben, auch vorgemeldter Massen, und darzu, wie von solcher Ausführung der Unschuld hernach in dem 151. Articul, anfahend: Item, so iemand einer That bekänntlich ist, rc. und in etlichen Articuln darnach, klärlich, mehr und weiter gefunden wird, gehalten werden.

LXXV.

Von Verzehrung der Zeugen.

WEr in peinlichen Sachen Kundschafft führet, der soll einem ieglichen Zeugen von gemeinen Leuten und Fußgängern, für seinen Kosten, einen ieden Tag, dieweil er in solcher Zeugschafft ist, acht Creutzer, oder so viel Werths, nach eines ieden Landes-Müntz Gelegenheit, geben. Aber mit an-

andern, und mehrern Personen soll es derhalben, nach Erkänntniß der Kundschafft-Verhörer, gehalten werden.

LXXVI.

Kein Zeugen für Recht zu vergleiten.

ES soll keine Parthey, noch Zeuge vor den Richtern oder Commissarien vor peinlicher Rechtfertigung vergleitet werden: Aber für Gewalt mögen die Partheyen und Zeugen für Gericht vergleitet werden.

LXXVII.

Das Recht förderlich ergehen zu lassen.

UNkosten zu vermeiden, setzen und ordnen Wir, daß in allen peinlichen Sachen den Rechten schleuniglich nachgegangen, verholffen, und gefährlich nicht verzogen werde.

LXXIIX.

Von Benennung endliches Rechts-Tages.

SO der Kläger auf des Beklagten eigen Bekennen, oder einbrachte und vollnführete Kundschafft und Beschluß, wie obstehet, um einen endlichen Recht-Tag bittet, der soll ihm förderlich ernennet werden. Wo aber der Ankläger um den endlichen Recht-Tag nicht bitten wolt, so soll derselb endliche Recht-Tag auf des Beklagten Bitt auch ernennet werden.

LXXIX.

Dem Beklagten den Recht Tag zu verkündigen.

DEm, so man auf Bitt des Anklägers mit endlicher peinlicher Rechtfertigung straffen will, soll

soll das zuvor drey Tage angesaget werden, damit er zu rechter Zeit seine Sünde bedencken, beklagen und beichten möge, und so er das H. Sacrament zu empfangen begehrt, das soll man ihm ohne Weigerung, zu reichen schuldig seyn. Man soll auch nach solcher Beicht pfleglich solche Personen zu dem Verklagten in die Gefängniß verordnen, die ihn zu guten seeligen Dingen vermahnen: und ihm in dem Ausführen und sonst, nicht zu viel zu trincken geben, dadurch seine Vernunfft gemindert werde.

LXXX.

ZUm Gericht soll verkündiget wer den wie an iedem Ort mit guter Gewohnheit herkommen ist.

LXXXI.

Unterredung der Urtheiler vor dem Recht-Tage.

ES sollen auch etliche Richter und Urtheiler vor dem Recht-Tage alles Einbringen hören lesen, daß alles, wie hernach in dem 181. Articul angezeigt wird, ordentlich beschrieben, und für Richter und Urtheiler bracht werden. Darauf sich Richter und Urtheiler mit einander unterreden und beschliessen, was sie zu Recht sprechen wollen: und wo sie zweifflich seyn, so sollen sie weiter Raths pflegen bey den Rechtsverständigen, und an Enden und Orten, wie zu End dieser Unser Ordnung angezeigt, und alsdenn die beschlossenen Urtheil zu dem andern Gerichts-Handel auch aufschreiben lassen, nach der Form, wie hernach in dem 190. anfahend: Item, so nach laut dieser und des Reichs Ordnung, ꝛc. funden wird, damit solche nachmahls auf

auf dem endlichen Recht-Tag, wie hernach von Oeffnung solcher Urtheil geschrieben stehet, unsäumlich also geöffnet werden.

LXXXII.

Von Besitzung und Beleutung des endligen Gerichts.

An dem Gerichts-Tag, so die gewöhnliche Tag-Zeit erscheinet, mag man das peinliche Gericht mit der gewöhnlichen Glocken beleuten, und sollen sich Richter und Urtheiler an die Gerichtsstatt fügen, da man das Gericht nach guter Gewohnheit pflegt zu besitzen, und soll der Richter die Urtheiler heissen niedersitzen, und er soll auch sitzen, seinen Stab oder bloß Schwerdt, nach ländlichem Herkommen eines jeden Orts, in den Händen haben, und ehrsamlich sitzen bleiben biß zum Ende der Sachen.

LXXXIII.

Diese Caroli V. und des Heil. Reichs-Ordnung gegenwärtig zu haben, auch den Partheyen, darinn ihre Nothdurfft nicht zu verbergen.

In allen peinlichen gerichtlichen Händeln sollen Richter und Schöpffen diese Unser Ordnung und Satzung gegenwärtig haben, und darnach handeln, auch den Partheyen, so viel ihnen zu ihren Sachen noth ist, auf ihr Begehren, dieser Unser Ordnung Unterrichtung geben, sich darnach wissen zu halten, also, damit sie durch Unwissenheit derselbigen nicht verkürtzt oder gefährt werden. Man soll auch den Partheyen der Articul, so sie aus die-

fer Unser Ordnung nothdürfftig seyn, auf ihr Begehren, um leidliche Belohnung Abschrifft geben.

LXXXIV.

Von der Frag des Richters, ob das Gericht recht besetzt ist.

SO das Gericht also gesessen ist, so mag der Richter einen ieden Schöpffen besonder also fragen: N. ich frage dich, ob das endliche Gericht zu peinlicher Handlung wohl besetzt sey. Wo dann dasselbig Gericht nicht unter sieben, oder acht Schöpffen besetzt ist, soll ein ieder Schöpff also antworten: Herr Richter, das peinlich endlich Gericht ist, nach laut Käyser Carls des Fünfften und des Heil. Reichs Ordnung, wohl besetzt.

LXXXV.

Wann der Beklagte öffentlich in den Stock, Pranger oder Halß-Eisen gestellt werden soll.

SO wider den Beklagten die Urtheil zu peinlicher Straff endlich beschlossen wird, wo dann Herkommen ist, den Ubelthäter davor oder nach, am Marckt, oder Platz etlich Zeit öffentlich in Stock, Pranger, oder Halß-Eisen zu stellen, dieselbige Gewohnheit soll auch gehalten werden.

LXXXVI.

Den Beklagten fürs Gericht zu führen.

DArnach soll der Richter befehlen, daß der Beklagte durch den Nachrichter und Gerichts-Knecht wohl verwahret für das Gericht gebracht werde.

LXXXVII.

LXXXVII.

Von Beschreyung des Beklagten.

Mit dem Beschreyen der Ubelthäter soll es im selben Stück auf Gegenwärtigkeit und Begehr des Anklägers, nach iedes Gerichts guter Gewohnheit gehalten werden: Wo aber der Beklagte unschuldig erfunden wird, also daß der Ankläger dem Rechten nicht nachkommen wolte, und nicht destoweniger der Beklagte Rechts begehret, so wäre solches Beschreyens nicht noth.

LXXXIIX.

Von Fürsprechern.

Klägern und Antwortern soll, iedem Theil, auf sein Begehren, ein Fürsprech aus dem Gericht erlaubt werden, dieselben sollen bey ihren Eyden die Gerechtigkeit und Wahrheit, auch die Ordnung dieser Unser Satzung fördern, und durch keinerley Gefährlichkeit mit Wissen und Willen verhindern, oder verkehren, das soll ihnen also durch den Richter bey ihren Pflichten befohlen werden: doch daß derselbige Schöpff, der also des Anklägers Fürsprech gewest, sich hinfürter Beschliessens der Urtheil enthalten, und die andern Richter und Schöpffen nichts desto minder vollnfahren sollen: doch soll in der Kläger und Antworter Willen stehen, ihren Redner aus den Schöpffen oder sonst zu nehmen, oder ihn selbst zu reden. Welcher aber einen Redner ausserhalb den geschwornen Gerichts-Schöpffen nimmt, derselb Redner soll zuvor dem Richter schweren, sich mit solchem seinen Reden zu halten, wie oben in diesem Articul der Fürspre-

sprechen halb, so aus den Schöpffen genommen werden, gesetzt ist.

Item, in dem nechst angesetzten Articul, der Klag, soll der Fürsprech, wo erstlich ein A. stehet, des Klägers Nahmen, und bey dem B. des Beklagten Nahmen melden: fürter bey dem C. soll er die Ubelthat, als Mord, Rauberey, Dieberey, Brand, oder andere, wie iede That Nahmen hat, auf das kürtzest anzeigen. Und ist nemlich zu mercken, so die Klag von Amtswegen geschehen, daß allwegen in einer ieden solchen Klag, zu sammt dem Nahmen des Anklägers, soll also gesetzt werden: Klag von der Obrigkeit und Amtswegen.

LXXXIX.

Bitt des Fürsprechen, der von Amtswegen oder sonst klagt.

HErr Richter, A. der Ankläger, klaget zu B. dem Ubelthäter, so gegenwärtig vor Gericht stehet, der Missethat halb, so er mit C. geübt, wie solche Klag vormahls vor euch fürbracht ist, und bittet, daß ihr derselben Klag halb, alle einbrachte Handlung und Ausschreiben, wie das alles nach löblicher, rechtmäßiger Käyser Carls des Fünfften und des Heil. Reichs peinlichen Gerichts-Ordnung vormahls genugsamlich geschehen, fleißig ermessen wollet, und daß darauf der Beklagte um die überwunden Ubelthat, mit endlicher Urtheil und Recht peinlich gestrafft werde, wie sich nach Ordnung gemeldter Gericht gebühret und recht ist.

Item, wo der Fürsprech die obgemeldte Klag und Bitt mündlich nicht reden könte, so mag er die schrifft-

schrifftlich in das Gericht legen, und also sagen: Herr Richter, ich bitte euch, ihr wollet euren Schreiber des Anklägers Klag und Bitt aus dem eingelegten Zettul öffentlich verlesen lassen.

XC.

Was und wie der Beklagte durch seine Fürsprecher bitten lassen mag.

Wo dann der Beklagte der Missethat davor beständiger Weise bekänntlich gewest, oder des gnugsam überwiesen worden wäre, wie zuvor von gnugsamer Beweisung und solchem beständigen Bekennen klärlich gesetzt ist: So mag er nichts anders, dann um Gnade bitten, oder bitten lassen: Hätte er aber der Missethat also nicht bekennet, oder, wo er der angezogenen That bekannt, und derhalben solche Ursachen fürbracht hätte, dadurch er verhofft von peinlicher Straff entschuldigt zu werden, so mag er durch seinen Fürsprecher bitten lassen, wie hernach folgt.

Item, wo in nechsten nachfolgenden Articuln ein B. stehet, soll der Beklagt, bey dem A. der Kläger, und bey dem C. die beklagte Ubelthat, kurtz gemeldt und verstanden werden.

Herr Richter, B. der Beklagt, antwortet zu der beklagten Missethat, so durch A. als Kläger, wider ihn geschehen ist, die er mit C. geübt haben soll, in aller Massen, wie er vormahls geantwortet hat, und gnugsam fürbracht ist, und bittet, daß ihr, derselben beschehen Klag und Antwort halb, alle Handlung und Aufschreiben, wie das alles nach löblicher rechtmäßiger Käyser Carls des

Fünfften und des Heil. Reichs peinlicher Gerichts-Ordnung vormahls gnugsamlich für- und eingebracht, fleißig wolt ermessen: und daß er auf sein erfundene Unschuld mit endlicher Urtheil und Recht, sammt Erstattung des aufgangen Gerichts-Kosten und Schaden, ledig erkennt werde: und der Ankläger Straff und Abtrag bald, nach laut dieser peinlichen Käyserlichen Gerichts-Ordnung, zu endlichem Austrag vor dem Gericht, als obangezeigt, verpflicht werde.

Item, wo der erlangte Fürsprech diese obbemeldte Antwort und Bitt mündlich nicht reden könte, mag er die schrifftlich für den Richter legen, und diese Meynung sagen: Herr Richter, Ich bitte euch, laßt des Beklagten Antwort und Bitt, aus diesem eingelegten Zettel, euren Schreiber öffentlich verlesen. Auf solche Bitt soll der Richter dem Gerichtschreiber befehlen, die gemeldten eingelegten Zettel zu verlesen.

XCI.

Von Verneinung der Missethat, die vormahls bekennet worden ist.

Wurde der Beklagte auf den endlichen Rechts-Tag der Missethat läugnen, die er doch vormahls ordentlicher, beständiger Weiß bekannt, der Richter auch aus solchem Bekänntniß in Erfahrung allerhand Umstände, so viel befunden hätte, daß solch Läugnen von dem Beklagten allein, zu Verhinderung des Rechten, wird fürgenommen, wie hievor im 56. Articul von beständiger Erkänntniß funden wird: So soll der Richter die zween geord-

geordneten Schöpffen, so mit ihm solche verlesene Urgicht und Bekänntniß gehöret haben, auf ihre Eyde fragen, ob sie die verlesene Urgicht gehöret haben? und so sie Ja darzu sagen, so soll der Richter in allwegen bey den Rechtsverständigen, oder sonst an Orten und Enden, als hernachmahls angezeigt, Raths pflegen: und nachdem solche zween Schöpffen in diesem Fall nicht als Zeugen, sondern als Mitrichter handeln, sollen sie derhalben vom Gericht oder Urtheil nicht ausgeschlossen werden.

XCII.

Wie die Richter und Schöpffen, oder Urtheiler, nach beyder Theil, und allem Fürbringen, auch endlichem Beschluß die Urtheil fassen, und wie auch nachmahls die Schöpffen oder Urtheiler durch den Richter gefraget werden. sollen.

NAch beyder Theil und allem Fürtrag, auch endlichem Beschluß der Sachen, sollen der Richter, Schöpffen und Urtheiler alle gerichtliche Fürtrag und Handlung für sich nehmen, mit Fleiß besichtigen und erwegen, und darauf nach ihrem besten Verständniß dieser Unser peinlichen Gerichts-Ordnung, nach Gelegenheit eines ieglichen Falls, am allergleichsten und gemäßigsten Urtheil in Schrifft fassen lassen, und so die Urtheil also verfast, soll darauf der Richter fragen: N. Ich frage dich des Rechtens.

XCIII.

Wie Schöpffen und Urtheil-Sprecher ungefährlich antworten.

HErr Richter, Ich sprich, es geschicht billig auf alles gerichtlich Einbringen und Handlung, was nach des Gerichts Ordnung recht, und auf gnugsame alles Fürtrags Besichtigung in Schrifften zu Urtheil verfasset ist.

XCIV.

Wie der Richter die Urtheil öffnen soll.

AUf obgemeldten Beschluß der Schöpffen und Urtheiler, soll der Richter die endlichen Urtheil, so also in Schrifften verfast ist, durch den geschwornen Gerichtsschreiber, in Beyseyn beyder Partheyen, öffentlich verlesen lassen, und wo peinliche Straff erkannt wird, so soll ordentlich gemeldt werden, wie, und welcher massen die an Leib, oder Leben geschehen soll, wie dann peinlicher Straff bald hernach im 104. Articul, und etlichen Blättern hernach, funden und angezeigt wird: Und wie der Schreiber solche Urtheil, die sich obgemeldter massen zu öffnen und zu lesen gebühret, formen und beschreiben soll, wird hernach im 190. Articul funden.

§. XCV.

Wo mehr dann ein Kläger, oder ein Antworter in Rechten stünden, daß alsdann dieselben Wörter, wie sich von mehr Personen zu reden geziemt, gebraucht werden sollen.

DIe vorgesetzten Reden, so vor Gericht beschehen

ben sollen, lauten als auf einen Kläger und auf einen Antworter. Aber es ist nemlich zu mercken, wo mehr denn ein Kläger oder ein Antworter im Rechten stünden, daß alsdenn dieselben Wörter, wie sich von mehr Personen zu reden geziemt, gebraucht werden sollen.

XCVI.

Wenn der Richter seinen Stab zerbrechen mag.

WAnn der Beklagt endlich zu peinlicher Straff geurtheilt wird, soll der Richter an den Orten, da es Gewohnheit, seinen Stab zerbrechen, und den Armen dem Nachrichter befehlen, und bey seinem Eyd gebieten, die gegeben Urtheil getreulich zu vollnziehn, damit vom Gericht auffstehen, und darob halten, damit der Nachrichter die gesprochen Urtheil mit guter Gewahrsam und Sicherheit vollnziehen möge.

XCVII.

Des Nachrichters Fried auszuruffen.

SO der Richter nach dem Endurtheil sein Stab gebrochen hat, desgleichen auch so der Nachrichter den Armen auf die Richt-Statt bringet, soll der Richter öffentlich ausruffen oder verkündigen lassen, und von der Obrigkeit wegen, bey Leib und Gut gebiethen, dem Nachrichter keinerley Verhinderung zu thun, auch ob ihm mißling, nicht Hand anzulegen.

XCVIII.

Frag und Antwort nach Vollnziehung der Urtheil.

WAnn dann der Nachrichter fragt ob er recht gericht hab, so soll derselbig Richter ungefährlich auf diese Meynung antworten: So du gericht hast, wie Urtheil und Recht geben hat, so laß ich es dabey bleiben.

XCIX.

So der Beklagte mit Recht ledig erkannt würde.

WUrd aber der Beklagt mit Urtheil und Recht ledig erkennt, mit was Maß das geschehe und die Urtheil anzeigen würde, dem soll, wie sich gebührt, auch gefolgt und nachgegangen werden. Aber des Abtrags halb, so der ledig erkannt als Kläger begehren wird, sollen die Theil alsdann zu endlichem bürgerlichen Rechten für das Gericht, wie hiervor davon angezeigt und gemeldt ist, gehalten werden.

C.

Von unnothdürfftigen, unnützen, gefährlichen Fragen, so vor Gericht beschehen.

NAchdem auch Uns angelangt ist, daß bißher an etlichen peinlichen Gerichten viel überflüßige Frag und Andingung gebraucht, die zu keiner Erfahrung der Wahrheit oder Gerechtigkeit noth seyn, sondern allein das Recht verlängern und verhindern: solche und andere unziemliche Mißbräuch, so das Recht ohn Noth verziehen, oder verhindern, oder die Leut gefehrn, wollen Wir hiemit aufgehaben und abgethan haben. Und wo an die Obrigkeit gelangt, daß darwider gehandelt wird, soll sie das ernstlich abschaffen und straffen, so offt das zu schulden kommt.

CI.

CI.

Von Leibstraffen, die nicht zum Todt, oder zu ewiger Gefängniß gesprochen werden, und von Amtswegen beschehen.

WJe Straff am Leib oder Gliedern, die nicht zum Todt oder ewiger Gefängniß seyn, und öffentlicher That halb von Amtswegen geschehen, durch den Richter erkannt mögen werden; davon wird die Form des Urtheils hernach in dem 196. Articul funden, anfahend: Item, so ein Person, rc.

CII.

Von Beichten und Vermahnung nach Verurtheilung.

NAch der Verurtheilung des Armen zum Todt, soll man ihn anderwerts beichten lassen, auch zum wenigsten ein Priester, oder zween am Ausführen, oder Ausschleiffen bey ihm seyn, die ihn zu der Liebe GOttes, rechtem Glauben und Vertrauen zu GOtt, und dem Verdienst Christi, unsers Seligmachers, auch zu Bereuung seiner Sünden vermahnen. Man mag ihm auch in dem Führen für Gericht, und Ausführung zum Todt, stetigs ein Crucifix fürtragen.

CIII

Daß die Beichtväter die Armen bekannter Wahrheit zu läugnen, nicht weisen sollen.

DJe Beichtväter der Ubelthäter sollen sie nicht weisen, was sie mit Wahrheit auf sich selbst oder andere Personen, bekannt haben, wieder zu läug-

läugnen: wann niemand geziemt, den Ubelthätern ihre Bosheit wider gemeinen Nutz, und frommen Leuten zum Nachtheil, mit Unwahrheit bedecken, und weiter überstärcken zu helffen, wie im 31. Articul, anfahend: Item, so ein überwundener Missethäter, &c. Meldung geschicht.

CIV.

Ein Vorred, wie man Missethat peinlich straffen soll.

WAnn iemand, Unsern gemeinen geschrieben Rechten nach, durch eine Verhandlung das Leben verwirckt hat, soll man nach guter Gewohnheit, oder nach Ordnung eines guten Rechtsverständigen Richters, so Gelegenheit und Aergerniß der Ubelthat ermessen kan, die Form und Weiß derselben Tödtung halten und urtheilen. Aber in Fällen, darum (oder derselben gleichen) Unser Käyserliche Recht nicht setzen oder zulassen, iemand zum Todt zu straffen, haben Wir in dieser Unser und des Reichs Ordnung auch keinerley Todstraff gesetzt: aber in etlichen Missethaten lassen die Recht peinliche Straff am Leib und Gliedern zu, damit dennoch die Gestrafften beym Leben bleiben: Dieselben Straff mag man auch erkennen, und gebrauchen, nach guter Gewohnheit eines ieden Lands, oder aber nach Ermeßung eines ieden guten verständigen Richters, als oben von Tödten geschrieben stehet. Wann Unser Käyserlich Recht etliche peinliche Straff setzen, die nach Gelegenheit dieser Zeit und Lande unbequem, und eines Theils nach dem Buchstaben nicht wohl müg-

müglich zu gebrauchen wären, darzu aber dieselben Recht die Form und Maß einer ieglichen peinlichen Straff nicht anzeigen, sondern auch guter Gewohnheit, oder Erkänntniß verständiger Richter befehlen, und in derselben Willkühr setzen, die Straff nach Gelegenheit und Aergerniß der Ubelthat, aus Lieb der Gerechtigkeit, und um gemeines Nutz willen, zu ordnen und zu machen. Aber sonderlich ist zu mercken, in was Sachen, oder derselben gleichen, Unser Käyserlich Recht keinerley peinliche Straff am Leben, Ehren, Leib oder Gliedern setzen, oder verhängen, daß Richter und Urtheiler, darwider auch niemand zum Todt, oder sonst peinlich straffen. Und damit Richter und Urtheiler, die solche Rechten nicht gelehrt sind, mit Erkänntniß solcher Straff, desto weniger wider die gemeldten Rechten, oder gute zuläßige Gewohnheiten handeln, so wird hernach von etlichen peinlichen Straffen, wann, und wie die gedachten Recht, guter Gewohnheit und Vernunfft nach geschehen sollen, gesetzt.

CV.

Von unbenannten peinlichen Fällen und Straffen.

Ferner ist zu mercken, in was peinlichen Fällen oder Verklagungen die peinlichen Straffen in diesen nachfolgenden Articuln nicht gesetzt, oder gnugsam erkläret, oder verständigt wären, sollen Richter und Urtheiler (so es zu schulden kommt) Raths pflegen, wie in solchen zufällig, oder unverständlichen Fällen, Unsern Käyserlichen Rech-

ten und dieser Unser Ordnung am gemäßigsten gehandelt und geurtheilet werden soll, und alsdann ihre Erkänntniß darnach thun: wenn nicht alle zufällige Erkänntniß und Straff in dieser Ordnung gnugsam mögen bedacht und beschrieben werden.

CVI.

Wie Gottesschwerer, oder Gotteslästerung gestrafft werden soll.

SO einer GOtt zumißt, das GOtt nicht bequem ist, oder mit seinen Worten GOtt, das ihm zustehet, abschneidet, der Allmächtigkeit GOttes, seine heilige Mutter, die Jungfrau Maria, schändet, sollen durch die Amtleut oder Richter von Amtswegen angenommen, eingelegt, und darnach am Leib, Leben, oder Gliedern, nach Gelegenheit und Gestalt der Person, und Lästerung, gestrafft werden. Doch, so ein solcher Lästerer angenommen und eingelegt ist, das soll an die Oberkeit mit nothdürfftiger Unterrichtung aller Umstände gelangen, die darauf Richtern und Urtheilern Bescheid geben, wie solche Lästerung den gemeinen Unsern Käyserlichen Rechten gemäß, und sonderlich nach Inhalt besonderer Articul Unsers Reichs Ordnung, gestrafft werden soll.

CVII.

Straff derjenigen, so einen gelehrten Eyd vor Richter und Gericht meineydig schweren.

WElcher vor Richter, oder Gericht, einen gelehrten Meineyd schweret, so derselbig Eyd zeitlich Gut antrifft, das in des, der also fälschlich geschworen

schworen hat, Nutz kommen, der ist zuforderst schuldig, wo er das vermag, solch fälschlich abgeschworen Gut dem Verletzten wieder zu kehren, soll auch darzu verleumdt, und aller Ehren entsetzt seyn. Und nachdem im Heil Reich ein gemeiner Gebrauch ist, solchen Falschschwerern die zween Finger, damit sie geschworen haben, abzuhauen, dieselbe gemeine gewöhnliche Leibstraff wollen Wir auch nicht ändern. Wo aber einer durch seinen falschen Eyd iemand zu peinlicher Straff schwüre, derselbig soll mit der Pön, die er fälschlich auf einen andern schweret, gestrafft werden. Wer solch falsch Schweren mit Wissen, fürsetzlich und arglistiglich darzu anrichtet, der leidet gleiche Pön.

CIIX.

Straff derer, so geschworen Urphede brechen.

BRicht einer ein geschworne Urphede mit Sachen u. Thaten, darum er, Unser Käyserlichen Rechten und dieser Ordnung nach, zum Todt ohne das möcht gestrafft werden, derselben Todtstraf soll Folge geschehen. So aber einer ein Urphede mit Sachen, darum er das Leben nicht verwirckt hat, fürsetzlich und freventlich verbreche, der soll als ein Meineydiger mit Abhauung der Hand, oder Finger, und anderm, wie im nächst obgemeldten Articul berührt, gestrafft werden. Wo man sich aber weiter Missethat vor ihm besorgen müste, soll es mit ihm gehalten werden, als im 176. Articul hernach davon geschrieben stehet, anfahend: Item, so einer ein Urphed freventlich und fürsetzlich verbrochen.

CIX.

Straff der Zauberey.

SO iemand den Leuten durch Zauberey Schaden oder Nachtheil zufüget, soll man ihn straffen von Leben zum Todt, und man soll solche Straff mit dem Feuer thun. Wo aber jemand Zauberey gebraucht, und darmit niemand Schaden gethan hätte, soll sonst gestrafft werden, nach Gelegenheit der Sach, darinnen die Urtheiler Rathe gebrauchen sollen, wie vom Rathsuchen hernach geschrieben stehet.

CX.

Straff schrifftlicher, unrechtlicher, peinlicher Schmähung.

WElcher iemand durch Schmachbrief, zu Latein Libellus famosus genannt, die er ausbreitet, und sich, nach Ordnung der Recht, mit seinem rechten Tauff- und Zunahmen nicht unterschreibet, unrechtlicher, unschuldiger Weiß, Laster und Ubel zumist, wo die mit Wahrheit erfunden würden, daß der Geschmächt an seinem Leib, Leben, oder Ehren peinlich gestrafft werden möchte, derselbig boßhafftige Lästerer soll nach Erfindung solcher Ubelthat, als die Recht sagen, mit der Pön, in welch er den unschuldigen Geschmächten durch seine böse, unwahrhafftige Läster-Schrifft hat bringen wollen, gestrafft werden. Und ob sich auch gleichwohl die aufgelegte Schmach der zugemessenen That in der Wahrheit erfünde, soll dennoch der Ausruffer solcher Schmach, nach Vermög der Recht, und Ermessung des Richters, gestrafft werden.

CXI.

CXI.

Straff der Müntzfälscher, und auch der, so ohn habend Freyheit müntzen.

IN dreyerley Weiß wird die Müntz gefälscht: Erstlich, wann einer betrüglicher Weiß eines andern Zeichen darauf schlägt: Zum andern, wann einer unrecht Metall dazu setzt: Zum dritten, so einer der Müntz ihre rechte Schwere gefährlich benimmt. Solche Müntzfälscher sollen nachfolgender massen gestrafft werden: Nemlich, welche falsche Müntz machen, zeichen, oder dieselbigen falsche Müntz aufwechseln, oder sonst an sich bringen, und wiederum gefährlich und boshafftiglich, dem Nechsten zum Nachtheil, wissentlich ausgeben, die sollen nach Gewohnheit, auch Satzung der Recht, mit dem Feuer vom Leben zum Todt gestrafft werden: die ihre Häuser darzu wissentlich leihen, dieselben Häuser sollen sie damit verwirckt haben. Welcher aber der Müntz ihre rechte Schwere gefährlicher Weiß benimmet, oder auch ohne habende Freyheit müntzte, der soll gefänglich eingelegt, und nach Rath am Leib, oder Guth, nach Gestalt der Sachen, gestrafft werden. Wo aber irgend einer eines andern Müntz umpräget, oder wiederum in Tiegel brächte, und geringe Müntz daraus machte, der soll am Leib, oder Gut, nach Gestalt der Sachen, gestrafft werden. So aber mit der Herrschafft Willen und Wissen das geschehe, so sollen dieselbige Herrschafft ihre Müntz-Freyheit verwirckt und verlohren haben.

CXII.

Straff derjenigen, so falsch Siegel, Brieff, Urbar, Renth oder Zinß-Bücher, oder Register machen.

Welche falsch Siegel, Brieff, Instrument, Urbar, Renth-oder Zinß-Bücher, oder Register machen, die sollen am Leib oder Leben, nachdem die Fälschung viel oder wenig, boshafftig und schädlich geschicht, nach Rath der Verständigen, oder sonst, als zu End dieser Ordnung vermeldet, peinlich gestrafft werden.

CXIII.

Straff der Fälscher mit Maaß, Waag und Kauffmannschafft.

Welcher böß'icher und gefährlicher Weiß, Maaß, Waag, Gewicht, Specerey, oder andere Kauffmannschafft fälschet, und die für gerecht gebrauchet und ausgiebt, der soll zu peinlicher Straff angenommen, ihm das Land verboten, oder an seinem Leib, als mit Ruthen ausgehauen, oder dergleichen, nach Gelegenheit und Gestalt der Ubeefahrung gestrafft werden: Und es möcht solcher Falsch, als offt gröblich und boshafftig geschehen, daß der Thäter zum Todte gestrafft werden soll, alles nach Rath, wie zu End dieser Ordnung vermeldet.

CXIV.

Straff derjenigen, die fälschlich und betrüglich Untermarckung, Rainung, Mahl- oder Marck-Stein verrücken.

Wel-

Welcher böszlicher und gefährlicher Weiß ein Untermarckung, Rainung, Mahl- oder Marck-Stein verrückt, abhauet, abthut, oder verändert, der soll darum peinlich an Leib, nach Gefährlichkeit, Größ, Gestalt und Gelegenheit der Sachen, und Person, nach Rath gestrafft werden.

CXV.

Straff der Procuratorn, so ihren Partheyen zu Nachtheil, gefährlicher, fürsetzlicher Weiß den Widertheilen zu gut handeln.

So ein Procurator fürsetzlicher gefährlicher Weiß seiner Parthey in bürgerlichen und peinlichen Sachen zum Nachtheil, und dem Widertheil zu gut handelte, und solcher Ubelthat überwunden würde, der soll zuförderst seinem Theil, nach allem Vermögen, seinen Schaden, so er solcher Sachen halben empfäht, wiederlegen, und darzu in den Pranger oder Halß-Eisen gestellet, mit Ruthen ausgehauen, des Lands verbotten, oder sonst nach Gelegenheit der Mißhandlung in andere Weg gestrafft werden,

CXVI.

Straff der Unkeuschheit, so wider die Natur beschicht.

So ein Mensch mit einem Vieh, Mann mit Mann, Weib mit Weib, Unkeuschheit treiben, die haben auch das Leben verwirckt, und man soll sie, der gemeinen Gewohnheit nach, mit dem Feuer vom Leben zum Todt richten.

CXVII.

CXVII.

Straff der Unkeuschheit, mit nahend gesipten Freunden.

SO einer Unkeuschheit mit seiner Stieff-Tochter, mit seines Sohns-Eheweib, oder mit seiner Stieff-Mutter treibt: in solchen, und noch nähern Sipschafften, soll die Straff, wie davon in Unserer Vorfahren, und Unsern Käyserlichen geschrieben Rechten gesetzt, gebraucht, und derhalb bey den Rechtsverständigen Raths gepflogen werden.

CXVIII.

Straff derjenigen, so Eheweiber, oder Jungfrauen entführen.

SO einer iemand sein Eheweib, oder eine unverleumdte Jungfrau wider des Ehemanns, oder des ehelichen Vaters Willen, einer unehrlichen Weiß entführet, darum mag der Ehemann, oder Vater, unangesehen, ob die Ehefrau, oder Jungfrau, ihren Willen darzu gibt, peinlich klagen: und soll der Thäter, nach Satzung Unser Vorfahren, und Unser Käyserlichen Rechten, darum gestrafft, und derhalben bey den Rechtsverständigen Raths gebraucht werden.

CXIX.

Straff der Nothzucht.

SO iemand einer unverleumdten Ehefrauen, Wittwen oder Jungfrauen mit Gewalt, und wider ihren Willen ihre Jungfräuliche oder Fräuliche Ehr nähme, derselbige Ubelthäter hat das Leben verwircket, und soll auf Beklagung der Benöthigten, in Ausführung der Missethat, einem Räuber

der gleich, mit dem Schwerdt vom Leben zum Todt gericht werden. So sich aber einer solches obgemeldtes Mißhandels freventlicher und gewaltiger Weiß gegen einer unverläumdten Frauen oder Jungfrauen unterstünde, und sich die Frau oder Jungfrau sein erwehrte, oder von solcher Beschwerniß sonst errettet würde, derselbig Ubelthäter soll auf Beklagung der Benöthigten, in Ausführung der Mißhandlung, nach Gelegenheit und Gestalt der Personen und unterstandenen Missethat, gestrafft werden: und sollen darinn Richter und Urtheiler Raths gebrauchen, wie vor in andern Fällen mehr gesetzt ist.

CXX.

Straff des Ehebruchs.

SO ein Ehemann einen andern, um des Ehebruchs willen, den er mit seinem Eheweib verbracht hat, peinlich beklagt, und des überwindet, derselbig Ehebrecher samt der Ehebrecherin sollen, nach Sag Unser Vorfahren und Unser Käyserlichen Rechten, gestrafft werden.

Item, daß es auch gleicher Weiß im Fall, so ein Eheweib ihren Mann, oder die Person, damit er Ehebruch vollnbracht hätte, beklagen will, gehalten werden soll.

CXXI.

Straff des Ubels, das in Gestalt zweyfacher Ehe geschicht.

SO ein Ehemann ein ander Weib, oder ein Eheweib ein andern Mann, in Gestalt der heiligen Ehe, bey Leben des ersten Ehegesellen nimmt, wel-

che Ubelthat dann auch ein Ehebruch, und grösser dann dasselbige Laster ist. Und wiewol die Käyserlichen Recht auf solche Ubelthat kein Straff am Leben setzen: So wollen Wir doch, welcher solches Laster betrüglicher Weiß, mit Wissen und Willen Ursach gibt und vollbringet, daß die nicht weniger, dann die Ehebrüchigen, peinlich gestrafft werden sollen.

CXXII.

Straff derjenigen, so ihre Eheweiber, oder Kinder, durch böses Genieß willen, williglich zu unkeuschen Wercken verkauffen.

So iemand sein Eheweib, oder Kinder, um einigerley Genieß willen, wie der Nahmen hat, williglich zu unehrlichen, unkeuschen und schändlichen Wercken gebrauchen läst, der ist ehrloß, und soll, nach Vermögen gemeiner Rechten, gestrafft werden.

CXXIII.

Straff der Verkuplung, und helffen zum Ehebruch.

Nachdem zum dickermahl die unverständigen Weibsbilder, und zuvor die unschuldigen Mägdlein, die sonst unverleumdte ehrliche Personen sind, durch etliche böse Menschen, Mann und Weiber, böser betrüglicher Weiß, damit ihn ihr Jungfräuliche oder Fräuliche Ehre entnommen, zu sündlichen, fleischlichen Wercken gezogen werden, dieselben boshafftigen Kupler und Kuplerin, auch diejenigen, so wissentlicher, gefährlicher und boshafftiger Weiß ihre Häuser darzu leihen, oder solches

ches in ihren Häusern zu beschehen gestatten, sollen, nach Gelegenheit der Verhandlung und Rath der Rechtsverständigen, es sey mit Verweisung des Landes, Stellung in Pranger, Abschneidung der Ohren, oder Aushauung mit Ruthen, oder anderm gestrafft werden.

CXXIV.

Straff der Verrätherey.

Welcher mit boshafftiger Verrätherey mißhandelt, soll, der Gewohnheit nach, durch Viertheilung zum Todt gestrafft werden: Wäre es aber ein Weibsbild, die soll man erträncken. Und wo solche Verrätherey grossen Schaden oder Aergerniß bringen möchte, als die, so ein Land, Stadt, seinen eigen Herrn, Bettgenossen, oder nahe gesipten Freund betreffe, so mag die Straff durch Schleiffen, oder Zangen-reissen, gemehrt, und also zu tödlicher Straff geführt werden.

Es möchte auch die Verrätherey also gestalt seyn, man möchte einen solchen Mißthäter erstlich köpffen und darnach viertheilen, das Richter und Urtheiler, nach Gelegenheit der That, ermessen und erkennen, und wo sie zweiffeln, Rath suchen sollen. Aber diejenigen, durch welcher Verkundschafftung Richter oder Obrigkeit die Ubelthäter zu gebührender Straff bringen möchten, das mag ohne Verwürckung einiger Straff geschehen.

CXXV.

Straff der Brenner.

Item, die boshafftigen überwundenen Brenner sollen mit dem Feuer vom Leben zum Todt gerichtet werden.

CXXVI.

Straff der Räuber.

EIn ieder boßhafftiger, überwundener Räuber soll, nach Vermög Unserer Vorfahren, und Unser gemeinen Käyserlichen Rechten, mit dem Schwerdt, oder, wie an iedem Ort in diesen Fällen mit guter Gewohnheit herkommen ist, doch am Leben gestrafft werden.

CXXVII.

Straff derjenigen, so Aufruhr des Volcks machen.

SO einer in einem Land, Stadt, Obrigkeit, oder Gebiet, gefährliche, fürsetzliche und boshafftige Aufruhren des gemeinen Volcks wider die Obrigkeit macht, und das also auf ihm erfunden würde, der soll nach Größ und Gelegenheit seiner Mißhandlung, je zu Zeiten mit Abschlagung seines Haupts, gestrafft, oder mit Ruthen gestrichen, und aus dem Land, Gegend, Gericht, Stadt, Flecken oder Gebiet, darinnen er die Aufruhren erweckt, verweist werden: darinn Richter und Urtheiler gebührliches Raths, damit niemands unrecht geschehe, und solch boßliche Empörung verhüt, pflegen sollen.

CXXIIX.

Straff derjenigen, so bößlich austreten.

NAchdem sich vielfältig begiebt, daß muthwillige Personen die Leut wider Recht und Billigkeit bedrohen, entweichen und austreten, und sich an End und zu solchen Leuten thun, da muthwillige Beschädiger Enthalt, Hülff, Fürschub und Beystand

stand finden, von denen die Leute ie zu Zeiten wider Recht und Billigkeit mercklich beschädiget werden, auch Fahr- und Beschädigung von denselben leichtfertigen Personen warten müssen, die auch mehrmahls die Leut, durch solche Drohe und Furcht, wider Recht und Billigkeit dringen, auch an Gleich und Recht sich nicht lassen begnügen, derhalben solche für rechte Landzwinger gehalten werden sollen: Hierum, wo dieselben an verdächtliche End, als obstehet, austreten, die Leut bey ziemlichen Rechten und Billigkeit nicht bleiben lassen, sondern mit bemeldtem Austreten, von dem Rechten und Billigkeit zu bedrohen oder schrecken unterstehen, dieselben, wo sie in Gefängniß kämen, sollen mit dem Schwerdt, als Landzwinger, von Leben zum Todt gericht werden, unangesehen, ob sie sonst nichts anders mit der That gehandelt hätten. Deßgleichen soll es auch gehalten werden gegen diejenigen, die sich sonst durch etliche Werck mit der That zu handeln unterstehen. Wo aber iemand aus Furcht eines Gewalts, und nicht der Meinung vom Rechten zu dringen, an unverdächtliche End entwich, der hat dadurch diese vorgemeldte Straff nicht verwürckt: und ob darinn einigerley Zweiffel einfiel, soll um weiter Unterrichtung, an die Rechtsverständigen, oder sonst, wie hernach gemeldt wird, gelangen.

CXXIX.

Straff derjenigen, so die Leut bößlich befehden.

Welcher iemand wider Recht und Billigkeit muthwillig befehdet, den richtet man mit dem

Schwerts vom Leben zum Todt. Doch ob einer seiner Fehde halb von Uns oder Unsern Nachkommen am Reich, Röm. Käysern oder Königen Erlaubniß hätt, oder der, den er also befehdet, sein, seiner gesipten Freundschafft oder Herrschafft, oder der ihren Feind wäre, oder er sonst zu solcher Fehde rechtmäßig gedrungene Ursach hätt, so soll er, auf sein Ausführung derselben guten Ursachen, peinlich nicht gestrafft werden. In solchen Fällen und Zweiffeln soll bey den Rechtsverständigen und an Enden und Orten, wie zu End dieser Unser Ordnung angezeigt, Raths gebraucht werden.

CXXX.

Folgen etliche böse Tödtung, und von Straff derselbigen Thäter.

Und erstlich, von Straff derer, die mit Gifft oder Venen heimlich vergeben.

WEr iemand durch Gifft oder Venen an Leib oder Leben beschädigt, ist es ein Mannsbild, der soll, einem fürgesatzten Mörder gleich, mit dem Rad zum Todt gestrafft werden. Thät aber eine solche Missethat ein Weibsbild, die soll man erträncken, oder in andere Wege, nach Gelegenheit, vom Leben zum Tod richten. Doch zu mehrer Furcht andern, sollen solche boshafftige mißthätige Personen vor der endlichen Todtstraff geschleifft, oder etliche Griff in ihren Leib mit glüenden Zangen gegeben werden, viel oder wenig, nach Ermessung der Person und Tödtung, wie vom Mord deshalb gesetzt ist.

CXXX.

Straff der Weiber, so ihre Kinder tödten.

Welche

Welche Weiber ihre Kinder, so das Leben oder Gliedmaß empfangen haben, heimlicher, boshafftiger, williger Weiß ertödten, die werden gewöhnlich lebendig begraben, und gepfälet. Aber darinnen Verzweiffelung zu verhüten, mögen dieselbigen Ubelthäterin, in welchem Gericht die Bequemlichkeit des Wassers darzu vorhanden ist, ertränckt werden. Wo aber solches Ubel offt geschehe, wollen Wir die gemeldte Gewohnheit des Vergraben und Pfälens, um mehr Forcht willen, solcher boshafftigen Weiber, auch zulassen, oder aber, daß vor dem Erträncken die Ubelthäterin mit glüenden Zangen gerissen werde, alles nach Rath der Rechtsverständigen.

So aber ein Weibsbild, als obsteht, ein lebendig gliedmäßiges Kindlein, das nachmahls todt erfunden, heimlich gebohrn und verborgen hätt, und so dieselbig erkundigte Mutter deßhalb besprachet würd, Entschuldigungs weiß fürgeben, als dergleichen ie zu Zeiten an Uns gelangt, wie das Kindlein ohn ihr Schuld todt von ihr gebohrn seyn solt, wolt sie dann solch ihr Unschuld durch redlich gut Ursachen und Umstände durch Kundschafft ausführen, damit soll es gehalten und gehandelt werden, wie am 74. Articul, anfahend: Item, so ein Beklagter Kundschafft, rc. funden wird, auch deshalb zu weiter Suchung, Anzeigung geschicht: Dann ohn obbestimmte gnugsame Beweisung ist der angeregten vermeinten Entschuldigung nicht zu glauben, sonst möcht sich eine iede Thäterin mit einem solchen gedachten Fürgeben ledigen. Doch so ein Weibsbild

ein

ein lebendig, gliedmäßig Kindlein also heimlich trägt, auch mit Willen allein, und ohne Hülff anderer Weiber gebiehrt, welche ohnhülffliche Gebuhrt mit tödtlicher Verdächtigkeit geschehen muß: So ist deshalb kein glaublichere Ursach, dann daß dieselbige Mutter durch boshafftigen Fürsatz vermeint, mit Ertödtung des unschuldigen Kindleins, daran sie vor, in oder nach der Geburt schuldig wird, ihre geübte Leichtfertigkeit verborgen zu halten. Darum, wann ein solch Mörderin auf gedachter ihrer angemaßten, unbeweisten frevenlichen Entschuldigung bestehen bleiben wolt, so soll man sie auf obbemeldte gnugsame Anzeigung, bestimmts unchristlichen und unmenschlichen erfundenen Ubels und Mords halber, mit peinlicher ernstlicher Frag zu Bekänntniß der Wahrheit zwingen, auch auf Bekänntniß desselben Mords zu endlicher Todtstraf, als obstehet, urtheilen. Doch, wo eines solchen Weibs Schuld oder Unschuld halb gezweiffelt wird, so sollen die Richter und Urtheiler, mit Anzeigung aller Umstände, bey den Rechtsverständigen, oder sonst, wie hernach gemeldt wird, Raths pflegen.

CXXXII.

Straff der Weiber, so ihre Kinder, um daß sie der abkommen, in Gefährlichkeit von ihnen legen, die also gefunden, und ernehret werden.

SO ein Weib ihr Kind, um daß sie des abkomme, von ihr legt, und das Kind wird gefunden und ernehret, dieselbige Mutter soll, wo sie des über-

überwunden und beireten wird, nach Gelegenheit der Sach u. Rath der Verständigen gestrafft werden. Stürbe aber das Kind von solchem Hinlegen, so soll man die Mutter, nach Gelegenheit des gefährlichen Hinlegens, am Leib oder Leben straffen.

CXXXIII.

Straff derjenigen, so schwangern Weibsbildern Kinder abtreiben.

So iemand einem Weibsbild durch Bezwang, Essen oder Trincken, ein lebendig Kind abtreibt: Wer auch ein Mann oder Weib unfruchtbar macht, so solch Ubel fürsetzlicher und boshafftiger Weiß beschicht, so soll der Mann mit dem Schwerdt, als ein Todtschläger, und die Frau, so sie es auch an ihr selbst thäte, ertränckt, oder sonst zum Todt gestrafft werden. So aber ein Kind, das noch nicht lebendig wäre von einem Weibsbilde getrieben würde, sollen die Urtheiler der Straff halber bey den Rechtsverständigen, oder sonst, wie zu End dieser Ordnung gemeldt, Raths pflegen.

CXXXIV.

Straff, so ein Arzt durch seine Artzney tödtet.

So ein Artzt aus Unfleiß oder Unkunst, und doch unfürsetzlich iemand mit seiner Artzney tödtet, erfind sich dann durch die Gelehrten und Verständigen der Artzney, daß er die Artzney leichtfertiglich und verwegentlich mißbraucht, oder sich ungegründeter, unzuläßiger Artzney, die ihm nicht geziemet hat, unterstanden, und damit einem zum

Todt Ursach geben, der soll nach Gestalt und Gelegenheit der Sachen, und nach Rath der Verständigen gestrafft werden: Und in diesem Fall allermeist Achtung gehabt werden auf leichtfertige Leut, die sich Artzeney unterstehen, und die mit keinem Grund gelernet haben: Hätt aber ein Artz solche Tödtung williglich gethan, so wäre er als ein fürsetzlicher Mörder zu straffen.

CXXXV.

Straff eigner Tödtung.

WEnn iemand beklagt und in Recht erfordert oder bracht wird, von Sachen wegen, so er der überwunden, sein Leib, oder Gut verwürcket hätte, und aus Forcht solcher verschuldter Straff sich selbst ertödt, deß Erben sollen in diesem Fall seines Guts nicht fähig oder empfänglich, sondern solch Erb und Güter der Obrigkeit, der die peinlichen Straff, Buß und Fälle zustehen, heimgefallen seyn. Wo sich aber ein Person ausserhalb obgemeldter offenbahren Ursachen auch in Fällen, da er sein Leib allein verwürcket, oder sonst aus Kranckheit des Leibs, Melancholey, Gebrechlichkeit ihrer Sinn, oder ander dergleichen Blödigkeiten, sich selbst ertödtet, derselben Erben sollen deshalben an ihrer Erbschafft nicht verhindert werden: und darwider kein alter Gebrauch, Gewohnheit oder Satzung statt haben, sondern hiermit revocirt, caßirt und abgethan seyn: und in diesem, und andern dergleichen Fällen, Unser Käyserlich geschrieben Recht gehalten werden.

CXXXVI.

CXXXVI.

So einer ein schädlich Thier hätt, das iemand entleibet.

HAt einer ein Thier, das sich dermassen erzeigt, oder sonst der Art und Eigenschafft ist, dadurch zu besorgen ist, daß es den Leuten an Leib oder Leben Schaden thun möchte, soll der Herr desselben Thiers solch Thier von ihm thun: Dann wo solch Thier iemand Schaden thät oder entleibt, soll der Herr des Thiers darum nach Gelegenheit und Gestalt der Sachen, und Rath der Rechtsverständigen, oder an Enden, als hernach vermeldet, gestrafft werden: und so viel desto mehr, so er von dem Richter, oder andern Obrigkeit, des zuvor vermahnt oder gewarnet würde.

CXXXVII.

Straff der Mörder und Todtschläger, die kein gnugsam Entschuldigung haben mögen.

EIn ieder Mörder oder Todtschläger, wo er deshalb nicht rechtmäßig Entschuldigung ausführen kan, hat das Leben verwircket. Aber nach Gewohnheit etlicher Gegend werden die fürsetzlichen Mörder und Todtschläger einander gleich mit dem Rad gericht, darinnen soll Unterscheid gehalten werden: Und also, daß der Gewohnheit nach ein fürsetzlicher muthwilliger Mörder mit dem Rade, und ein ander, der ein Todtschlag aus Jäheit und Zorn gethan, und sonst auch gemeldte Entschuldigung nicht hat, mit dem Schwerdt vom Leben zum Todt gestrafft werden sollen. Und man mag in für-

gesetztem Mord, so der an hohen trefflichen Personen, des Thäters eigen Herrn, zwischen Eheleuten, oder nahen gesipten Freunden geschicht, durch etliche Leibstraffen, als mit Zangenreissen oder Ausschleiffung, vor der endlichen Tödtung, um grosser Furcht willen die Straff mehren.

CXXXVII.

Von unlaugbahrn Todtschlägen, die aus solchen Ursachen geschehen, so Entschuldigung der Straff auf ihnen tragen.

Es geschehen ie zu Zeiten Entleibung, und werden doch diejenigen, so solche Entleibung thun, aus guten Ursachen, als etlich allein von peinlicher und bürgerlichen Straff entschuldiget. Und damit sich aber Richter und Urtheiler an den peinlichen Gerichten, die der Recht nicht gelernet haben, in solchen Fällen desto rechtmäßiger zu halten wissen, und durch Unwissenheit, die Leut nicht beschweren, oder verkürtzen: So ist von gemeldten entschuldigten Entleibungen geschrieben und gesetzt, wie hernach folget.

CXXXIX.

Erstlich, von rechter Nothwehr, wie die entschuldige.

Welcher eine rechte Nothwehr zu Rettung seines Leibs und Leben thut, und denjenigen, der ihn also benöthiget, in solcher Nothwehr entleibt, der ist darum niemand nichts schuldig.

CXL.

Was eine rechte Nothwehr ist.

Es

SO einer iemand mit einem tödtlichen Waffen oder Wehr überläufft, ansicht, oder schlägt, und der benöthigt kan füglich ohn Fährlichkeit oder Verletzung seines Leibs, Lebens, Ehr und guten Leumuths nicht entweichen, der mag sein Leib und Leben, ohne alle Straff, durch ein rechte Gegenwehr retten: Und so er also den Benöthiger entleibt, ist er darum nichts schuldig, ist auch mit seiner Gegenwehr, bis er geschlagen wird, zu warten nicht schuldig: unangesehen, ob er den geschriebenen Rechten und Gewohnheiten entgegen wäre.

CXLI.

Daß die Nothwehr bewiesen werden soll.

WElcher sich aber, nach Erfindung der That, einer gethaner Nothwehr berühmet, oder er gebrauchen will, und der Ankläger der nicht geständig ist, so legt das Recht dem Thäter auf, solche berühmte Nothwehr obgemeldter massen zu Recht gnug zu beweisen: beweist er die nicht, wird er schuldig gehalten.

CXLII.

Wann, und wie in Sachen der Nothwehr, die Weisung auf den Ankläger kommt.

SO der Ankläger der ersten tödtlichen Anfechtung oder Benöthigung, darauf als obstehet, die Nothwehr gegründet, bekänntlich ist, oder beständig nicht verläugnen kan, und dagegen sagt, daß der Todtschläger darum keine rechte entschuldigte Nothwehr gethan haben soll, wann der Entleibt hätt fürgewändter bekänntlicher Anfechtung oder Benöthigung rechtmäßige Ursach gehabt, als

geschehen möchte, so einer einen unkeuscher Wercke halben, bey seinem ehelichen Weib, Tochter, oder an andern bösen sträfflichen Ubelthaten fünde, und darum gegen denselben Ubelthäter tödtlich Handlung, Zwang, oder Gefängniß, wie die Recht zulassen, fürnehme: oder dem Entleibten hätte gebühret, den verklagten Todtschläger, von Amtswegen, zu fangen, und die Nothdurfft erfordert, ihn mit Waffen solcher Gefängniß halben, zu bedrohen, zwingen und nöthigen, daß er also in Recht zuläßiger Weiß gethan hätte: oder, so der Kläger in diesem Fall eine solche Meynung fürgebe, daß der angezogene Todtschläger darum kein rechte Nothwehr gethan hätte, wann er des Entleibten, als er ihm erschlagen hätte, gantz mächtig, und von der Benöthigung erledigt gewest: oder meldet, daß der Entleibte, nach gethaner ersten Benöthigung, gewichen, dem der Todtschläger aus freyem Willen und ungenöther Ding nachgefolgt, und ihn allererst in der Nachfolge erschlagen hätte. Mehr, so fürgewendt wird, der Todtschläger wäre dem Benöthigten wohl füglicher Weiß, und ohne Fährlichkeit seines Leibs, Lebens, Ehren und guten Leumuths halben entwichen, darum die Entleibung durch den verklagten Todtschläger nicht aus einer rechten entschuldigten Nothwehr, sondern bößlich geschehen wäre, und darum peinlich gestrafft werden solte, &c. Solch obgemeldte und andere dergleichen Fürgeben soll der Ankläger, wo er des geniessen will, gegen Erfindung, daß der Todtschläger durch den Entleibten erstlich, als vorstehet, benöthi-

nöthiget worden ist, beweisen: und so er eine derselben obgemeldten, oder andere dergleichen rechtmäßige Verursachung gegen der ersten unlaugbahr Anfechtung oder Benöthigung gnugsam beweist, so kan sich solcher Todtschläger keiner rechten oder gäntzlichen entschuldigten Nothwehr behelffen: unangesehen, ob ausgeführet oder gestanden wird, daß ihn der Entleibt (als vor von der Nothwehr geschrieben stehet) erstlich mit einer tödtlichen Wehr angefochten und benöthiget hat. So aber der Kläger, der ersten erfundenen Benöthigung halb, kein solch rechtmäßige Verursachung bewiese, sondern der verklagte Todtschläger seiner berühmten Nothwehr halb ausfündig machet, daß er von dem Entleibten mit einer tödtlichen Wehr, als vor von rechter Nothwehr gesetzt ist, erstlich angefochten worden wär: So ist die Nothwehr durch den verklagten Todtschläger ausgeführt, und soll doch gemeldte Kundschafft beyder Theil mit einander zugelassen, und bestellet werden: Nemlich, ist hierinn zu mercken, so einer, der ersten Benöthigung halb, redliche Ursach zur Nothwehr gehabt, und doch in der That nicht alle Umstände, die zu einer gantzen entschuldigten Nothwehr gehören, gehalten hätte, ist Noth, gar eben zu ermessen, wie viel oder wenig der Thäter zur That Ursach gehabt habe, und daß fürter die Straff an Leib, Leben, oder aber zur Buß und Besserung erkannt werde: alles nach sonderlicher Rathgebung der Rechtsverständigen, als hernach gemeldet wird: Dann diese Fäll gar subtile Unterscheid haben, darnach

nach dieser an anderst und anderst, schwerlicher oder linder geurtheilet werden soll; welche Unterscheid dem gemeinen Mann verständlich nicht zu erklären sind.

CXLIII.

Von Entleibung, das niemand anders gesehen hat, und eine Nothwehr fürgewendet würde.

SO einer iemand entleibt, das niemand gesehen hat, und will sich einer Nothwehr gebrauchen, die ihm die Kläger nicht gestehen: in solchen Fällen ist anzusehen, der gute und böse Stand ieder Person, die Statt, da der Todtschlag geschehen ist, was auch ein ieder für Wunden und Wehr gehabt, und wie sich ieder Theil in dergleichen Fällen, vor und nach der That, gehalten habe, welcher Theil auch aus vorgehenden Geschichten mehr Glaubens, Ursach, Bewegung, Vortheils oder Nutz haben möge den andern an dem Ort, als die That geschehen ist, zu erschlagen oder zu benöthigen. Daraus kan ein guter verständiger Richter ermessen, ob der fürgewendeten Nothwehr zu glauben sey: und wo die Vermuthung der Nothwehr wider die bekänntlichen That statt haben soll, so muß dieselbige Vermuthung gar gut starck beständige Ursach haben: Aber der Thäter möchte wider den Entleibten, so viel böser, und sein selbst halb, so viel guter starcker Vermuthung darbringen, ihm wegen der Nothwehr zu glauben: Solche Ursach alle zu erklären, kan durch diese Ordnung nicht wohl gründlich, und iedermann verständlich, beschehen.

Aber

Aber nemlich ist zu mercken, daß in diesem Fall, aller obgemeldten Vermuthung halb, die Beweisung dem Thäter aufgelegt werden soll; Doch unabgeschnitten dem Kläger die Weisung, die er darwider fürbringen wolte: Und wo dieser Fall vorgemeldter massen, redlich Zweiffel hat, so ist Noth in der Urtheil der Verständigen Rath, mit Fürlegung aller Umstände, stattlich zu gebrauchen. Wann sich dieser Fall, mit gar viel Zweiffels und Unterschied, für und wider die berühmten Nothwehr, begeben mag, die vor der Geschicht nicht alle zu bedencken, oder zu setzen.

CXLIV.

Von berühmter Nothwehr, gegen einem Weibsbild.

OB einer ein Weib erschlüge, und sich einer Nothwehr berühmet, in einem solchen Fall ist auszuführen, und anzusehen die Gelegenheit des Weibs- und Manns, auch ihrer beyder gehabter Wehr und That, und darinnen nach Rath der Rechtsverständigen, wie hernach stehet, zu urtheilen. Denn wiewol nicht leichtlich ein Weib einen Mann zu einer entschuldigten Nothwehr ursachen mag, so wäre doch müglich, daß ein grausam Weib einen weichen Mann zu einer Nothwehr dringen möchte, und sonderlich, so sie sorgliche, und er schlechtere Wehr hätte.

CXLV.

So einer in rechter Nothwehr einen Unschuldigen wider seinen, des Thäters, Willen entleibt.

SO einer in einer rechten bewiesen Nothwehr, wider seinen Willen, einen Unschuldigen mit Stichen, Streichen, Würffen, oder Schiessen, so er den Nöthiger meinet, treffe, und entleibt hätte, der ist von peinlicher Straff entschuldiget.

CXLVI.

Von ungefährlicher Entleibung, die wider eines Thäters Willen geschicht, ausserhalb einer Nothwehr.

SO einer ein ziemlich unverbothen Werck an einem Ende oder Ort, da solche Werck zu üben ziemlich ist, thut, und dadurch von ungeschickten gantz ungefährlicher Weiß, wider des Thäters Willen, iemand entleibet, derselbige wird in viel Weg, die nicht müglich zu benennen seyn, entschuldigt. Und damit dieser Fall desto leichter verstanden, setzen wir diese Gleichnüß: Ein Barbierer schieret einem den Bart in seiner Stuben, als gewöhnlich zu scheren ist, und wird durch einen also gestossen oder geworffen, daß er dem, so er schieret, die Gurgel wider seinen Willen abschneidet. Ein ander Gleichnüß: So ein Schütz in einer gewöhnlichen Zielstatt stehet, oder sitzet, und zu dem gewöhnlichen Platz scheust, und es läufft ihm einer unter den Schuß, oder ihm löst ungefährlicher Weiß und wider seinen Willen sein Büchs oder Armbrost, ehe, und er recht anschlägt, und abkommt, und scheust also iemand zu todt, diese beyde seyn entschuldiget. Unterstünde sich aber der Barbirer an der Gassen, oder sonst an einer ungewöhlichen Statt, iemand zu scheren; oder der Schütz an einer dergleichen ungewöhn-

gewöhnlichen Stätt, da man sich versehen möchte, daß Leut wanderten, zu schiessen, oder hielte sich der Schütz in der Zielstatt unfürsichtiger Weiß, und würde also von dem Barbierer, oder dem Schützen, als obstehet, iemand entleibt, der Thäter keiner wird gnug entschuldigt: Aber dennoch ist mehr Barmhertzigkeit bey solchen Entleibungen, die ungefährlich aus Geilheit, oder Unfürsichtigkeit, doch wider des Thäters Willen geschehen, zu haben, denn was arglistig, und mit Willen geschicht. Und wo solche Entleibung geschehen, sollen die Urtheiler bey den Verständigen, so es vor ihn zu schulden kommt, der Straff halb Raths pflegen.

Aus diesen obangezeigten Gleichnüssen, mag in andern unbenannten Fällen ein Verständiger wohl mercken und erkennen, was ein ungefährliche Entleibung ist, und wie die Entschuldigung auf ihr trägt. Und nachdem diese Fälle offt zu schulden kommen, und durch die Unverständigen darinnen etwa gar ungleich gericht wird, ist die angezeigte kurtz Erklärung und Warnug derhalben aus guten Ursachen geschehen, damit der gemeine Mann etwas Verstand der Rechten daraus nehme. Jedoch haben diese Fäll zu Zeiten gar subtile Unterscheid, die dem gemeinen Mann, so an den peinlichen Gerichten sitzen, verständig oder begreifflich nicht zu machen seyn. Hierum sollen die Urtheiler in diesen obgemeldten Fällen allen, (wenn es zu schulden kommt) angezeigter Erklärung halb, der vorgemeldten verständiger Leut Rath nicht verachten, sondern gebrauchen.

CXLVII.

So einer geschlagen wird, und stirbt, und man zweiffelt, ob er an der Wunden gestorben sey.

SO einer geschlagen wird, und über etliche Zeit darnach stürbe, also, daß zweiffelich wäre, ob er den geklagten Streich halben gestorben wäre, oder nicht? In solchen Fällen mögen beyde Theil (wie von Weisung gesetzt ist) Kundschafft zur Sachen dienstlich stellen, und sollen doch, sonderlich die Wund-Aertzt, der Sach verständig, und andere Personen, die da wissen, wie sich der gestorben nach dem Schlagen und Rumor gehalten habe, zu Zeugen gebraucht werden, mit Anzeigung, wie lang der Gestorben nach den Streichen gelebt habe: und in solchen Urtheilen die Urtheiler bey den Rechtverständigen, und an Enden und Orten, wie zu End dieser Unser Ordnung angezeigt, Raths pflegen.

CXLIX.

Straff derjenigen, so einander in Morden, Schlagen, und Rumorn, fürsetzlich, oder unfürsetzlich Beystand thun.

SO etliche Personen mit fürgesetztem und vereinigten Willen und Muth, iemand bößlich zu ermorden, einander Hülff und Beystand thun, derselben Thäter alle haben das Leben verwürckt. So aber etliche Personen ungeschickts in einem Schlagen oder Gefecht bey einander wären, einander helffen, und iemand also ohne genugsam Ursach erschlagen wird: So man dann den rechten Thä-

Thäter weiß, von deß Hand die Entleibung geschehen ist, der soll als ein Todtschläger mit dem Schwerdt zum Todt gestrafft werden. Wär aber der Entleibt durch mehr dann einen, die man wüßt, gefährlicher Weiß tödtlich geschlagen, geworffen und gewund worden, und man könt nicht beweißlich machen, von welcher sonderlichen Hand und That er gestorben wär, so seynd dieselben, so die Verletzung, wie obsteht, gethan haben, alle als Todtschläger vorgemeldter massen zu dem Todt zu straffen. Aber der ander Beyständer, Helffer und Ursacher Straff halber, von welcher Hand obbestimmter massen der Entleibt nicht tödtlich verletzt worden ist, auch so einer in einer Aufruhr oder Schlagen entleibt würd, und man möcht keinen wissen, davon er (als vorstehet) verletzt worden wär, sollen die Urtheiler bey den Rechtsverständigen, und an Enden und Orten, wie hernach gemeldt wird, Raths pflegen, mit Eröffnung aller Umstände und Gelegenheit solcher Sachen, so viel sie erfahren könten: wann in solchen Fällen, nach Ermessung mancherley Umstände, das nicht alles zu schreiben, unterschiedlich zu urtheilen ist.

CXLIX.

Von Besichtigung eines Entleibten vor der Begräbniß.

Und damit dann in obgemeldten Fällen gebührlich Ermessung und Erkäntniß solcher unterschiedlichen Verwundung halb, nach der Begräbniß des Entleibten, desto minder Mangel sey, soll der Richter, samt zweyen Schöpffen, dem Gericht-

schreiber, und einem, oder mehr Wund-Aertzten (so man die haben, und solches geschehen kan) die dann zuvor darzu beeydigt werden sollen, denselben todten Cörper vor der Begräbniß mit Fleiß besichtigen, und all seine empfangene Wunden, Schläg und Würff, wie iedes erfunden und ermessen würde, fleißig mercken und verzeichnen lassen.

CL.

Hernach werden etliche Entleibung in gemein berührt, die auch Entschuldigung auf ihn tragen mögen, so darinn ordentlicher Weiß gehandelt wird.

ES seyn sonst andere mehr Entleibung, die etwann aus unsträfflichen Ursachen beschehen, so dieselben Ursachen recht und ordentlich gebraucht werden, als, da einer iemand um unkeuscher Werck willen, die er mit seinem Eheweib oder Tochter übet, erschlägt, wie vor in dem 121. Articul des Ehebruchs, anfahend: Item, so ein Ehemann einen andern, rc. gesetzt ist.

Item, so einer zu Rettung eines andern Leib, Leben, oder Gut, iemand erschlägt: Item, so Leut tödten, die ihre Sinn nicht haben. Mehr, so einem iemand von Amts wegen zu fahen gebühret, der unziemlichen, freventlichen und sorglichen Widerstand thut, und derselbig Widersäßig darob entleibt würde.

Item, so iemand einen bey nächtlicher Weil, gefährlicher Weiß in seinem Hauß findet, und erschlägt: oder, so einer ein Thier hat, das iemand tödtet, und er dergleichen Bosheit darvor von dem

Thier

Thier nicht gesehen, oder gehöret hat, wie hiervor im 139. Artical, anfahend: Item, hat einer ein Thier, rc. darvon gesetzt ist. Die nechst obgemeldte Fälle alle haben gar viel Unterscheid, wann die Entschuldigung oder keine Entschuldigung auf ihnen tragen, das alles zu lang zu beschreiben und zu erklären wär, und dem gemeinen Mann auch irrig und ärgerlich seyn möchte, wo solches alles in dieser Ordnung solte begriffen werden. Hierum, so dieser Sach einer für den Richter und Urtheiler kommt, sollen sie bey den Rechtsverständigen, und an Enden und Orten, wie zu Ende dieser Unser Ordnung angezeigt, Raths gebrauchen, und ihn nicht eigen unvernünfftige Regul oder Gewohnheit, darinn zu sprechen, machen, die dem Rechten widerwärtig seyn, als ie zu Zeiten an den peinlichen Gerichten bisher beschehen, daß die Urtheiler die Unterscheid ieder Sachen nicht hören und bewegen: das ist ein grosse Thorheit, und folget daraus, daß sie sich zu vielen mahlen irren, thun den Leuten unrecht, und werden an ihrem Blut schuldig: So geschicht auch viel, daß Richter und Urtheiler die Missethäter begünstigen, und ihre Handlung darauf richten, wie sie ihnen das Recht zu gut verlängern, und wissentliche Ubelthäter dadurch ledig machen wollen: vermeinen vielleicht etliche einfältige Leut, sie thun wohl daran, daß sie denselben Leuten ihr Leben retten: Sie sollen wissen, daß sie sich schwerlich damit verschulden, und sind den Anklägern derhalber vor GOtt und Welt, Wiederkehrung schuldig: Wañ ein ieder Richter und Urtheiler ist bey seinem Eyd und

känntlich wär, und doch der vorgemeldten Ursachen eine oder mehr, die ihn solcher Entleibung halb gar oder eines Theils entschuldigten, mit Kundschafft, wie darvon gesetzt ist, ausführen wolt: So sollen des Beklagten Freunde dem Kläger zuförderst vor dem Richter und vier Schöpfen nach Ermessung derselben, nothdürfftiglich Caution, Sicherung und Bestand thun, ob sich solch fürgegebene Entschuldigung des Beklagten in der Ausführung mit Recht nicht erfünde, daß dann des Beklagten Freunde die Atzung des Beklagten auch dem Kläger Kost und Schaden nach Ermessung desselben Gerichts, ausrichten wollen, darinn derselbige Kläger durch die unterstanden unerfindlichen Ausführung der berühmten Entschuldigung bracht würde: Damit gedencken Wir zu fürkommen, daß der Kläger durch berührte unwahrhaffte und betrügliche Auszüg nicht zu Schaden bracht werde. Und sollen in diesem Fall der berührten Mäßigung dieselben Schöpffen und Urtheil-sprecher bey den Rechtsverständigen, und an Enden und Orten, wie hernach gemeldt wird, auch Raths pflegen.

CLIV.

Von grosser Armuth deß, der sich obgemeldter Massen defendiren wolte.

Wäre aber der Beklagte so gantz arm, auch nicht Freunde hätte, die ietztgemeldte Caution, Sicherung und Bestand zu thun vermöchten, und doch zweiffelich wären, ob er seiner beschuldigten Entleibung halben redliche Entschuldigung hätte: Soll sich der Richter, nach Gestalt der Sachen, mit allem

allem Fleiß, so viel er kan, erkündigen, und der Oberkeit solches alles schreiben, und Bescheid deshalben erwarten, also, daß solche Erkündigung in dem Fall Amts halben, auf des Gerichts, oder desselben Oberkeit Darlegen und Kosten beschehe.

CLV.

So einer in der Mordacht wär, in Gefängniß käm, und sein Unschuld ausführen wolt.

SO einer in Gefängniß käm, der darvor in die Mordacht erkannt wär, wie an etlichen Orten Gewohnheit, und in der Gefängniß seine Entschuldigung, wie in den vorgemeldten Articuln von den Entschuldigungen gesetzt ist, auszuführen sich erbötte, der soll, unangesehen, daß er hievor in die Mordacht erkannt wäre, mit bestimmter Ausführung zugelassen werden.

CLVI.

Von Ausführung beschuldigter peinlicher Ubelthat, ehe der Beklagt in Gefängniß kommt.

SO sich einer, ehe er in die Gefängniß kommt, eine peinliche Ubelthat mit Recht ausführen will, das soll er thun an ordentlichen peinlichen Gerichten, wie in diesem Fall jedes Orts Recht und Herkommen ist: und sollen in diesen Ausführungen beyden Theilen rechtmäßige Verkündigung geschehen, auch beyder Theil nothdürfftig Fürbringen, Urkund und Kundschafft, wie sich im Recht gebühret, zugelassen, und nicht, wie in etlichen Orten Mißbrauch, abgeschnitten werden, und

SO einer in einer rechten bewiesen Nothwehr, wider seinen Willen, einen Unschuldigen mit Stichen, Streichen, Würffen, oder Schiessen, so er den Nöthiger meinet, treffe, und entleibt hätte, der ist von peinlicher Straff entschuldiget.

CXLVI.

Von ungefährlicher Entleibung, die wider eines Thäters Willen geschicht, ausserhalb einer Nothwehr.

SO einer ein ziemlich unverbothen Werck an einem Ende oder Ort, da solche Werck zu üben ziemlich ist, thut, und dadurch von ungeschickten gantz ungefährlicher Weiß, wider des Thäters Willen, iemand entleibet, derselbige wird in viel Weg, die nicht müglich zu benennen seyn, entschuldigt. Und damit dieser Fall desto leichter verstanden, setzen wir diese Gleichnüß: Ein Barbierer schieret einem den Bart in seiner Stuben, als gewöhnlich zu scheren ist, und wird durch einen also gestossen oder geworffen, daß er dem, so er schieret, die Gurgel wider seinen Willen abschneidet. Ein ander Gleichnüß: So ein Schütz in einer gewöhnlichen Zielstatt stehet, oder sitzet, und zu dem gewöhnlichen Platz scheust, und es läufft ihm einer unter den Schuß, oder ihm löst ungefährlicher Weiß und wider seinen Willen sein Büchs oder Armbrost, ehe, und er recht anschlägt, und abkommt, und scheust also iemand zu todt, diese beyde seyn entschuldiget. Unterstünde sich aber der Barbirer an der Gassen, oder sonst an einer ungewöhlichen Statt, iemand zu scheren; oder der Schütz an einer dergleichen ungewöhn-

gewöhnlichen Stätt, da man sich versehen möchte, daß Leut wanderten, zu schiessen, oder hielte sich der Schütz in der Zielstatt unfürsichtiger Weiß, und würde also von dem Barbierer, oder dem Schützen, als obstehet, iemand entleibt, der Thäter keiner wird gnug entschuldigt: Aber dennoch ist mehr Barmhertzigkeit bey solchen Entleibungen, die ungefährlich aus Geilheit, oder Unfürsichtigkeit, doch wider des Thäters Willen geschehen, zu haben, denn was arglistig, und mit Willen geschicht. Und wo solche Entleibung geschehen, sollen die Urtheiler bey den Verständigen, so es vor ihn zu schulden kommt, der Straff halb Raths pflegen.

Aus diesen obangezeigten Gleichnüssen, mag in andern unbenannten Fällen ein Verständiger wohl mercken und erkennen, was ein ungefährliche Entleibung ist, und wie die Entschuldigung auf ihr trägt. Und nachdem diese Fälle offt zu schulden kommen, und durch die Unverständigen darinnen etwa gar ungleich gericht wird, ist die angezeigte kurtz Erklärung und Warnug derhalben aus guten Ursachen geschehen, damit der gemeine Mann etwas Verstand der Rechten daraus nehme. Jedoch haben diese Fäll zu Zeiten gar subtile Unterscheid, die dem gemeinen Mann, so an den peinlichen Gerichten sitzen, verständig oder begreifflich nicht zu machen seyn. Hierum sollen die Urtheiler in diesen obgemeldten Fällen allen, (wenn es zu schulden kommt) angezeigter Erklärung halb, der vorgemeldten verständiger Leut Rath nicht verachten, sondern gebrauchen.

CXLVII.

So einer geschlagen wird, und stirbt, und man zweiffelt, ob er an der Wunden gestorben sey.

SO einer geschlagen wird, und über etliche Zeit darnach stürbe, also, daß zweiffelich wäre, ob er den geklagten Streich halben gestorben wäre, oder nicht? In solchen Fällen mögen beyde Theil (wie von Weisung gesetzt ist) Kundschafft zur Sachen dienstlich stellen, und sollen doch, sonderlich die Wund-Aertzt, der Sach verständig, und andere Personen, die da wissen, wie sich der gestorben nach dem Schlagen und Rumor gehalten habe, zu Zeugen gebraucht werden, mit Anzeigung, wie lang der Gestorben nach den Streichen gelebt habe: und in solchen Urtheilen die Urtheiler bey den Rechtverständigen, und an Enden und Orten, wie zu End dieser Unser Ordnung angezeigt, Raths pflegen.

CXLIIX.

Straff derjenigen, so einander in Morden, Schlagen, und Rumorn, fürsetzlich, oder unfürsetzlich Beystand thun.

SO etliche Personen mit fürgesetztem und vereinigten Willen und Muth, iemand bößlich zu ermorden, einander Hülff und Beystand thun, derselben Thäter alle haben das Leben verwürckt. So aber etliche Personen ungeschickts in einem Schlagen oder Gefecht bey einander wären, einander helffen, und iemand also ohne genugsam Ursach erschlagen wird: So man dann den rechten Thä-

Thäter weiß, von deß Hand die Entleibung geschehen ist, der soll als ein Todtschläger mit dem Schwerdt zum Todt gestrafft werden. Wär aber der Entleibt durch mehr dann einen, die man wüßt, gefährlicher Weiß tödtlich geschlagen, geworffen und gewund worden, und man könt nicht beweißlich machen, von welcher sonderlichen Hand und That er gestorben wär, so seynd dieselben, so die Verletzung, wie obsteht, gethan haben, alle als Todtschläger vorgemeldter massen zu dem Todt zu straffen. Aber der ander Beyständer, Helffer und Ursacher Straff halber, von welcher Hand obbestimmter massen der Entleibt nicht tödtlich verletzt worden ist, auch so einer in einer Aufruhr oder Schlagen entleibt würd, und man möcht keinen wissen, davon er (als vorstehet) verletzt worden wär, sollen die Urtheiler bey den Rechtsverständigen, und an Enden und Orten, wie hernach gemeldt wird, Raths pflegen, mit Eröffnung aller Umstände und Gelegenheit solcher Sachen, so viel sie erfahren könten: wann in solchen Fällen, nach Ermessung mancherley Umstände, das nicht alles zu schreiben, unterschiedlich zu urtheilen ist.

CXLIX.

Von Besichtigung eines Entleibten vor der Begräbniß.

Und damit dann in obgemeldten Fällen gebührlich Ermessung und Erkäntniß solcher unterschiedlichen Verwundung halb, nach der Begräbniß des Entleibten, desto minder Mangel sey, soll der Richter, samt zweyen Schöpffen, dem Gericht-

schreiber, und einem, oder mehr Wund-Aertzten (so man die haben, und solches geschehen kan) die dann zuvor darzu beeydigt werden sollen, denselben todten Cörper vor der Begräbniß mit Fleiß besichtigen, und all seine empfangene Wunden, Schläg und Würff, wie iedes erfunden und ermessen würde, fleißig mercken und verzeichnen lassen.

CL.

Hernach werden etliche Entleibung in gemein berührt, die auch Entschuldigung auf ihn tragen mögen, so darinn ordentlicher Weiß gehandelt wird.

ES seyn sonst andere mehr Entleibung, die etwann aus unsträfflichen Ursachen beschehen, so dieselben Ursachen recht und ordentlich gebraucht werden, als, da einer iemand um unkeuscher Werck willen, die er mit seinem Eheweib oder Tochter übet, erschlägt, wie vor in dem 121. Articul des Ehebruchs, anfahend: Item, so ein Ehemann einen andern, &c. gesetzt ist.

Item, so einer zu Rettung eines andern Leib, Leben, oder Gut, iemand erschlägt: Item, so Leut tödten, die ihre Sinn nicht haben. Mehr, so einem iemand von Amts wegen zu fahen gebühret, der unziemlichen, freventlichen und sorglichen Widerstand thut, und derselbig Widersäßig darob entleibt würde.

Item, so iemand einen bey nächtlicher Weil, gefährlicher Weiß in seinem Hauß findet, und erschlägt: oder, so einer ein Thier hat, das iemand tödtet, und er dergleichen Boßheit darvor von dem

Thier

Thier nicht gesehen, oder gehöret hat, wie hiervor im 139. Articul, anfahend: Item, hat einer ein Thier, &c. darvon gesetzt ist. Die nechst obgemeldte Fälle alle haben gar viel Unterscheid, wann die Entschuldigung oder keine Entschuldigung auf ihnen tragen, das alles zu lang zu beschreiben und zu erklären wär, und dem gemeinen Mann auch irrig und ärgerlich seyn möchte, wo solches alles in dieser Ordnung solte begriffen werden. Hierum, so dieser Sach einer für den Richter und Urtheiler kommt, sollen sie bey den Rechtsverständigen, und an Enden und Orten, wie zu Ende dieser Unser Ordnung angezeigt, Raths gebrauchen, und ihn nicht eigen unvernünfftige Regul oder Gewohnheit, darinn zu sprechen, machen, die dem Rechten widerwärtig seyn, als ie zu Zeiten an den peinlichen Gerichten bisher beschehen, daß die Urtheiler die Unterscheid ieder Sachen nicht hören und bewegen: das ist ein grosse Thorheit, und folget daraus, daß sie sich zu vielen mahlen irren, thun den Leuten unrecht, und werden an ihrem Blut schuldig: So geschicht auch viel, daß Richter und Urtheiler die Missethäter begünstigen, und ihre Handlung darauf richten, wie sie ihnen das Recht zu gut verlängern, und wissentliche Ubelthäter dadurch ledig machen wollen: vermeinen vielleicht etliche einfältige Leut, sie thun wohl daran, daß sie denselben Leuten ihr Leben retten: Sie sollen wissen, daß sie sich schwerlich damit verschulden, und sind den Anklägern derhalber vor GOtt und Welt, Wiederkehrung schuldig: Wañ ein ieder Richter und Urtheiler ist bey seinem Eyd und

und seiner Seelen Seligkeit schuldig, nach seinem besten Verstehen, gleich und recht zu richten: Und wo ein Sach über sein Verständnüß ist, bey den Rechtsverständigen, und an Enden und Orten wie hernach zu Ende dieser Ordnung gemeldet wird, Raths pflegen: Wann zu grossen Sachen, als zwischen dem gemeinen Nutz, und der Menschen Blut zu richten, grosser ernstlicher Fleiß gehöret, und angekehret werden soll.

CLI.

Wie die Ursachen, so zu Entschuldigung bekänntlicher That fürgewendet, ausgeführet werden sollen.

So iemand einer That bekänntlich ist, und derhalben Ursachen, angezeigt, die solche That von peinlicher Straff entschuldigen möchten, als vor bey jeder geordneter peinlicher Straff, wie und wann die entschuldigt wird, gesetzt ist, so soll der Richter den Thäter fragen, ob er solche seine fürgegebene Entschuldigung gnugsam beweisen könte: So er denn das durch sich förderlich zu thun erbietig ist, so soll er, was sie für Entschuldigung solcher That bald beweisen wolten, durch Rechtsverständige Leut, oder durch den Gerichtschreiber, in Gegenwärtigkeit des Richters, aufzeichnen lassen: So dann der Richter, mit gehabten Rath der Rechtsverständigen, dieselben Weisungs-Articul dafür erkannt, wo die bewiesen würden, daß dieselben angezeigten Ursachen, die beklagten und bekannten That von peinlicher Straff entschuldigen: So soll der Thäter auf ihr Ansuchen mit solcher erbot-

bottenen Weisung, auch wes der Ankläger dienstlichs darwider weisen wolte, zugelassen, auch durch dieselbe Obrigkeit deshalb Kundschafft-Verhörer und anders verordnet, gehandelt und gehalten werden, wie vor im 62. Articul, anfahend: Item, wo der Beklagt, rc. und etlichen Articuln darnach, von Form und Maß der Weisung, gesetzt ist, samt etlichen hernachfolgenden Articuln, so es zu schulden kommt, angesehen, und darnach gehandelt. Wo gezweiffelt würde, soll Raths, wie hernach gemeldet wird, gepflegt werden.

CLII.

So des Thäters gegebene Weisungs-Articul nicht beschliessen.

SO aber die obgemeldten Weisungs-Articul durch den Richter mit gehabtem Rath der Verständigen dafür erkannt würden, obgleich solche erbothene Weisung geschehen, daß die dannoch nicht dienstlich zu des Thäters Entschuldigung wäre; so soll die Weisung nicht zugelassen, sondern aberkannt, und alsdann durch den Richter und Gericht, da der Thäter innen ist, mit förderlichen Rechten weiter gehandelt werden, wie sich gegen einen solchen bekänntlichen offenbahren Thäter gebührt.

CLIII.

Uber wem die Azung in obgemeldter Ausführung gehen soll.

WO aber einer iemand entleibet hätt, deshalb in Gefängniß käm, auch der Entleibung be-

n kännt-

känntlich wär, und doch der vorgemeldten Ursachen eine oder mehr, die ihn solcher Entleibung halb gar oder eines Theils entschuldigten, mit Kundschafft, wie darvon gesetzt ist, ausführen wolt: So sollen des Beklagten Freunde dem Kläger zuförderst vor dem Richter und vier Schöpfen nach Ermessung derselben, nothdürfftiglich Caution, Sicherung und Bestand thun, ob sich solch fürgegebene Entschuldigung des Beklagten in der Ausführung mit Recht nicht erfünde, daß dann des Beklagten Freunde die Atzung des Beklagten auch dem Kläger Kost und Schaden nach Ermessung desselben Gerichts, ausrichten wollen, darinn derselbige Kläger durch die unterstanden unerfindlichen Ausführung der berühmten Entschuldigung bracht würde: Damit gedencken Wir zu fürkommen, daß der Kläger durch berührte unwahrhaffte und betrügliche Auszüg nicht zu Schaden bracht werde. Und sollen in diesem Fall der berührten Mäßigung dieselben Schöpffen und Urtheil-sprecher bey den Rechtsverständigen, und an Enden und Orten, wie hernach gemeldt wird, auch Raths pflegen.

CLIV.

Von grosser Armuth deß, der sich obgemeldter Massen defendiren wolte.

Wäre aber der Beklagte so gantz arm, auch nicht Freunde hätte, die ietztgemeldte Caution, Sicherung und Bestand zu thun vermöchten, und doch zweiffelich wären, ob er seiner beschuldigten Entleibung halben redliche Entschuldigung hätte: Soll sich der Richter, nach Gestalt der Sachen, mit allem

allem Fleiß, so viel er kan, erkündigen, und der Oberkeit solches alles schreiben, und Bescheid deshalben erwarten, also, daß solche Erkündigung in dem Fall Amts halben, auf des Gerichts, oder desselben Oberkeit Darlegen und Kosten beschehe.

CLV.

So einer in der Mordacht wär, in Gefängniß käm, und sein Unschuld ausführen wolt.

SO einer in Gefängniß käm, der darvor in die Mordacht erkannt wär, wie an etlichen Orten Gewohnheit, und in der Gefängniß seine Entschuldigung, wie in den vorgemeldten Articuln von den Entschuldigungen gesetzt ist, auszuführen sich erbötte, der soll, unangesehen, daß er hievor in die Mordacht erkannt wäre, mit bestimmter Ausführung zugelassen werden.

CLVI.

Von Ausführung beschuldigter peinlicher Ubelthat, ehe der Beklagt in Gefängniß kommt.

SO sich einer, ehe er in die Gefängniß kommt, eine peinliche Ubelthat mit Recht ausführen will, das soll er thun an ordentlichen peinlichen Gerichten, wie in diesem Fall jedes Orts Recht und Herkommen ist: und sollen in diesen Ausführungen beyden Theilen rechtmäßige Verkündigung geschehen, auch beyder Theil nothdürfftig Fürbringen, Urkund und Kundschafft, wie sich im Recht gebühret, zugelassen, und nicht, wie in etlichen Orten Mißbrauch, abgeschnitten werden, und

soll derselbig zum Rechten für ungerechter Gewalt und nicht weiter vergleyt werden.

CLVII.

Vom Diebstahl: und zum ersten, vom allerschlechtsten heimlichen Diebstahl.

SO einer erstlich gestohlen hat unter fünff Gülden werth, und der Dieb mit solchem Diebstahl, ehe er damit in seine Gewahrsam kommt, nicht beschryen, berüchtiget, oder betreten würde, auch zum Diebstahl nicht gestiegen, oder gebrochen hat, und der Diebstahl unter fünff Gülden werth, ist ein heimlicher und geringer Diebstahl; und wenn solcher Diebstahl nachmahls erfahren wird, und der Dieb mit oder ohne Diebstahl einkommt, so soll ihn der Richter darzu halten, so es anderst der Dieb vermag, dem Beschädigten den Diebstahl mit der Zweyfach zu bezahlen. Wo aber der Dieb keine solche Geldbuß vermag, soll er mit dem Kercker, darinn er etliche Zeitlang liegen soll, gestrafft werden. Und so der Dieb nicht mehr vermag, oder zu wegen bringen kan, so soll er doch zum wenigsten dem Beschädigten den Diebstahl wiedergeben, oder nach einfach Werth bezahlen, oder dergleichen, und soll der Beschädigte mit derselben einfachen Vergleichung des Diebstahls (aber mit der Ubermaß nicht) der Obrigkeit Geldbuß vergehen. Doch soll der Dieb im Auslassen seine Atzung, so er in der Gefängniß gemacht hat, auch zu bezahlen schuldig seyn, und den Büttel, ob er es hat, ihren gewöhnlichen Gebühr für ihre Mühe und Fleiß entrichten, und zu dem allen, nach der besten Form

und

und Enthaltung willen des gemeinen Friedens, ewige Urphede thun.

CLIIX.

Vom ersten öffentlichen Diebstahl, damit der Dieb beschryen wird, ist schwerer.

SO aber der Dieb mit gemeldtem ersten Diebstahl, der unter fünff Gülden werth ist, ehe, und er an seine Gewahrsam kommt, betreten wird, oder ein Geschrey oder Nacheil machte, und doch zum Diebstahl nicht gebrochen oder gestiegen hat, ist ein offener Diebstahl, und beschweret ihn die gemeldte Aufruhr und Berüchtigung der That also, daß der Dieb in Pranger gestellt, mit Ruthen ausgehauen, und das Land verboten, und vor allen Dingen dem Beschädigten der Diebstahl oder Werth dafür, so es in des Diebs Vermögen ist, wiederum werden: und soll zu dem allen in der besten Form ewige Urphede thun. Wär aber der Dieb ein solche ansehnliche Person, dabey sich Besserung zu verhoffen, mag ihn der Richter (iedoch ohne der Obrigkeit Zulassen und Verwilligung nicht) bürgerlich und also strafen, daß er dem Beschädigten den Diebstahl vierfältig bezahlen, und sonst allenthalben gehalten werden soll, als oben im nechsten Articul, vom heimlichen Diebstahl, gesetzt ist.

CLIX.

Vom ersten gefährlichen Diebstahl durch Einsteigen oder Brechen, ist noch schwerer.

SO aber ein Dieb in vorgemeldtem Stehlen, iemands bey Tag oder Nacht, in seine Be-

hausung oder Behaltung bricht, oder steiget, oder mit Waffen, damit er iemand, der ihm Widerstand thun wolte, verletzen möchte, zum Stehlen eingehet, solches sey der erste, oder mehr Diebstahl, auch der Diebstahl groß oder klein, darob oder darnach berüchtiget oder betreten, so ist doch der Diebstahl, darzu, als obstehet, gebrochen oder gestiegen wird, ein geflissener gefährlicher Diebstahl. So ist in dem Diebstahl, der mit Waffen geschicht, eine Vergewaltigung und Verletzung zu besorgen. Darum in diesem Fall der Mann mit dem Strang, und das Weib mit dem Wasser, oder sonst nach Gelegenheit der Person, und Ermessung des Richters, in andere Weg mit Ausstechung der Augen, oder Abhauung einer Hand, oder einer andern dergleichen schweren Leibstraffe gestrafft werden soll.

CLX.

Vom ersten Diebstahl, fünff Gülden werth oder darüber, und sonst ohn beschwerliche Umstände, soll man Raths pflegen.

SO aber der erste Diebstahl groß, und fünff Gülden oder darüber werth wäre, und der Umstände, so den Diebstahl, wie oben davon gemeldet ist, beschweren, keiner darbey erfunden wird, aber dennoch angesehen die Grösse des Diebstahls, so hat es mehrer Straff, dann ein Diebstahl, der geringer ist. Und in solchem Fällen muß man ansehen den Werth des Diebstahls, auch, ob der Dieb darob berüchtiget oder betreten sey. Mehr soll ermessen werden der Stand, und das Wesen der Per-

Person, so gestohlen hat, und wie schädlich dem Beschädigten der Diebstahl seyn mag, und die Straff darnach, an Leib oder Leben urtheilen. Und dieweil aber solche Ermessung in Rechtsverständiger Leut Vernunfft stehet, so wollen Wir, daß in solchen ietzt gemeldtem Fall, so offt sich der also begiebt, die Richter und Urtheiler bey den Rechtsverständigen, und an Orten und Enden, wie hernach gemeldet wird, Raths pflegen mit Entdeckung der berührten Umstände, und nach solchem erfundenen Rath ihr Urtheil geben. Wo aber der Dieb zu solchem Diebstahl gestiegen, oder gebrochen, oder mit Waffen, als vorstehet, gestohlen hätte, so hätte er damit, wie obgemeldt, das Leben verwürckt.

CLXI.

Vom andern Diebstahl.

SO iemand zum andernmahl, doch ausserhalb Einsteigens oder Brechens, als obstehet, gestohlen hätte, und sich solche beyde Diebstahl auf gegründete Erfahrung der Wahrheit, als hiervor von solcher Erfahrung klärlich gesetzet ist, erfunden; auch dieselbigen zween Diebstähl, nicht fünff Gülden, oder darüber werth seyn, so beschwert der erste Diebstahl den andern: Darum mag derselbig Dieb in Pranger gestellt, und das Land verboten, oder in denselben Zirck oder Ort, darinn er verwürcket hat, ewiglich zu bleiben, verstrickt werden, nach Gefallen des Richters, auch nach der besten Form, ewige Urphede thun: und mag dem Dieb in diesem Fall nicht fürtragen, ob er mit dem Diebstahl, als vor vom ersten Diebstahl gemeldet ist, nicht beschrey

oder betretten würde. Wo aber solche zween Diebstäh fünff Gülden oder darüber treffen, so soll es mit Erfahrung aller Umstände, nach Gebrauchung der Rechtsverständigen, wie hernach geschrieben, auch als im nechsten obern Articul stehet, gehalten werden.

CLXII.

Vom Stehlen zum drittenmahl.

Würd aber iemand betreten, der zum drittenmahl gestohlen hätte, und solcher dreyfächtiger Diebstahl mit gutem Grund, als zuvor von Erfahrung der Wahrheit gesetzet ist, erfunden wird, das ist ein mehrer verleumbder Dieb, und auch einem Vergewaltiger gleich geacht, und soll darum, nemlich der Mann mit dem Strang, und die Frau mit dem Wasser, oder sonst in andere Weg, nach iedes Landes Gebrauch, vom Leben zum Tode gestrafft werden.

CLXIII.

Wo mehr denn einerley Beschwerung bey dem Diebstahl gefunden wird.

WO bey einem Diebstahl mehr denn einerley Beschwerung, so in den vorgesetzten Articuln unterschiedlich gemeldt seyn, erfunden würden, ist die Straff nach der meisten Beschwerung des Diebstahls zu erkennen.

CLXIV.

Von jungen Dieben.

SO der Dieb oder Diebin ihres Alters unter vierzehen Jahren wären, die sollen um Diebstahl, ohne sonderbahre Ursach, auch nicht vom Leben

den zum Todt gericht, sondern der obgemeldten Leibsstraff gemäß, mit samt ewiger Urphede gestrafft werden. Wo aber der Dieb nahe bey vierzehen Jahre alt wäre, und der Diebstahl groß oder obbestimmte beschwerliche Umstände so gefährlich dabey gefunden würden, also daß die Bosheit das Alter erfüllen möchte, so sollen Richter und Urtheiler deshalben auch (wie hernach gemeldt) Raths pflegen, wie ein solcher junger Dieb, an Gut, Leib oder Leben zu straffen sey.

CLXV.

So einer etwas heimlich nimmt von Gütern, deren er ein nechster Erbe ist.

SO einer, aus Leichtfertigkeit oder Unverstand, etwas heimlich nähme von Gütern, der er sonst ein nechsterErb ist, oder so sich dergleichen zwischen Mann und Weib begäbe, und ein Theil den andern derhalben anklagen würde: Sollen Richter und Urtheiler mit Entdeckung aller Umstände bey den Rechtsverständigen, und an Orten und Enden, wie zu Ende dieser Unser Ordnung angezeigt, Raths pflegen, auch erfahren, was in solchen Fällen das gemein Recht sey, und sich darnach halten. Doch soll die Obrigkeit oder Richter in diesen Fällen von Amtswegen nicht klagen noch straffen.

CLXVI.

Stehlen in rechter Hungersnoth.

SO iemand durch rechte Hungers-Noth, die er, sein Weib oder Kinder leyden, etwas von essenden Dingen zu stehlen geursacht würde, wo dann derselbe Diebstahl tapffer, groß und kündlich

o wäre,

wäre, sollen abermahls die Richter und Urtheiler, als obstehet, Raths pflegen. Ob aber derselbigen Dieb einer unsträfflichen erlassen würde, soll ihm doch der Kläger um die Klag deshalb gethan, nichts schuldig seyn.

CLXVII.

Von Früchten und Nutzen auf dem Felde, wie, und wenn damit Diebstahl gebraucht werde.

WEr bey nächtlicher Weil iemand seine Frücht, oder auf dem Felde seine Nutzung, wie das alles Nahmen hat, heimlicher und gefährlicher Weiß nimmt, und die hinweg trägt oder führet, das ist auch ein Diebstahl, und wie andere Diebstähl vorgemeldter Maß zu straffen. Desgleichen, wo einer bey Tag iemands an berührten seinen Früchten, die er heimlich nähme, und hinweg trüge, grossen, mercklichen und gefährlichen Schaden thäte, ist auch, wie obstehet, für einen Diebstahl zu straffen. Wo aber iemand bey Tag essende Frücht nähme, und damit durch Wegtragen derselben nicht grossen gefährlichen Schaden thäte, der ist, nach Gelegenheit der Person, und der Sach, bürgerlich zu straffen, wie an demselbigen End, da der Schade geschicht, durch Gewohnheit oder Gesetz herkommen.

CLXIIX.

Von Holtz stehlen, oder verbotener Weiß abhauen.

SO iemand sein gehauen Holtz dem andern heimlich hinweg führet, das ist einem Diebstahl

stahl gleich, nach Gestalt der Sachen zu straffen. Welcher aber in eines andern Holtz häliger und verbothener Weiß hauet, der soll gestrafft werden nach Gewohnheit iedes Lands oder Orts. Doch, wo einer zu ungewöhnlicher oder verbothener Zeit, als bey der Nacht, oder Feyertagen, einem andern sein Holtz gefährlicher oder diebischer Weise abhauet, der ist nach Rath härter zu straffen.

CLXIX.

Straff derjenigen, die Fisch stehlen.

WElcher aus Weyhern oder Behältniß Fisch stiehlt, ist auch einē Diebstahl gleich zu straffen. So aber einer aus einem fliessenden - ungefangen Wasser Fisch fienge, das einem andern zustünde, der ist an seinem Leib, oder Gut, nach Gelegenheit oder Gestalt des Fischens, der Person und Sachen nach Rath der Rechtsverständigen, zu straffen.

CLXX.

Straff derjenigen, so mit vertraueter oder hinterlegter Haab ungetreulich handeln.

WElcher mit eines andern Gütern, die ihm in gutem Glauben zu behalten und zu verwahren gegeben seyn, williger und gefährlicher Weiß dem Gläubiger zu Schaden handelt, solche Missethat ist einem Diebstahl gleich zu straffen.

CLXXI.

Diebstahl heiliger und geweiheter Ding, an ungeweiheten Stätten.

STehlen von geweiheten Dingen oder Stätten ist schwerer denn andere Diebstähle, und geschicht in dreyerley Weiß: Zum ersten, wann einer

O 2 etwas

etwas Heiliges oder Geweihetes stiehlt, an geweiheten Stätten: Zum andern, wann einer etwas Geweihetes an ungeweiheten Stätten stiehlt: Zum dritten, wann einer ungeweihete Ding an geweiheten Stätten stiehlt.

CLXXII.

Von Straff obgemeldtes Diebstahls.

SO einer ein Monstrantz stiehlt, da das heilig Sacrament des Altars in ist, soll mit dem Feuer vom Leben zum Todt gestraffet werden. Stähle aber einer sonst gülden oder silbern geweihetes Gefäß, mit oder ohne Heiligthum, oder aber Kelch oder Patenen: um solch Diebstahl all, sie seynd geschehen an geweiheten oder ungeweiheten Orten, auch so einer um Stehlens willen in eine geweihete Kirchen, Sacramenthaus oder Sacristey bricht, oder mit gefährlichen Zeugen auffsperret, diese Dieb seynd zum Tod, nach Gelegenheit der Sach und Rath der Rechtsverständigen, zu straffen.

CLXXIII.

Straff derer, so Allmosen stehlen.

ITem, so einer Stöck, darinn man das heilig Allmosen sammlet, aufbricht, sperret, oder wie er arglistiglich daraus stiehlt, oder solches mit etlichen Wercken zu thun unterstehet, der ist auch an Leib oder Leben zu straffen, nach Rath der Rechtsverständigen.

CLXXIV.

Geringer geweiheter Dinge Diebstahl.

SO iemand bey Tag von geringen geweiheten Dingen, ausserhalb der vorgemeldten tapfern Stück,

Stück, aus einer Kirchen stähle, als Wachs, Leuchter, Altartücher, darzu doch der Dieb nicht stiege, bräche, oder mit gefährlichen Zeugen auffsperret: oder so iemand weltliche Güter, die in eine Kirch geflöhet wären, stähle, doch so der Dieb in die Kirchen oder Sacristey nicht bricht, oder die gefährlich auffsperret: Um diese Diebstähl alle, davon in diesem Articul gemeldt, ist die Straff gegen den Dieb mit allen Umständen und Unterschieden führzunehmen, und zu halten, wie hiebevor von weltlichen Diebstählen klärlich gesetzt ist: doch soll in solchen Kirchenräuben und Diebstählen weniger Barmhertzigkeit bewiesen werden, dann in weltlichen Diebstählen.

CLXXV.

In Diebstählen alle Umstände wohl zu betrachten.

Es sollen auch in Diebstähl, so an geweiheten Dingen und Stätten begangen, die Hungers-Noth, auch Jugend und Thorheit der Personen, wo der eines mit Grund angezeigt würde, auch angesehen, und, wie von weltlichen Diebstählen deshalb gesetzt ist, darinn gehandelt werden.

CLXXVI.

Von Straff, oder Versorgung der Personen, von den man, aus erzeigten Ursachen, Ubel und Missethat warten muß.

So einer ein Urphede freventlich oder fürsetzlich verbrochen, Sachen halben, darum daß er das Leben nicht verwürckt hat: Item, ob einer über vorgeübte, nachgelassene, und gerichte Misse-

that mit Worten oder Schrifften andern derglei-chen Ubels zu thun, doch sonst ohn weiter beschwer-lich Umständen, drohet, und aber darmit nicht so viel gethan hätte, daß ihm darum das Leben, wie hernach im 178 Articul, anfahend: Item, so sich iemand einer Missethat, 2c. von unterstanden Mis-sethaten geschrieben stehet, genommen werden möchte, und aus ietztgemeldten oder andern gnug-sam Ursachen einer Person nicht zu vertrauen, oder zu glauben wäre, daß sie die Leut gewaltsamer thätlicher Beschädigung und Ubels vertrüg, und bey Recht und Billigkeit bleiben ließ, und sich sol-ches zu Recht gnug erfünde; und dann dieselbige Person deßhalben kein nothdürfftig Caution, Ge-wißheit, oder Sicherheit machen könte: solchen künfftigen unrechtlichen Schaden und Ubel fürzu-kommen, soll dieselbig unglaubhafftige boshafftige Person im Gefängniß, als lang bis die nach Er-känntniß desselben Gerichts gnugsame Caution, Sicherung und Bestand für solche unrechtliche thätliche Handlung thut, durch die Schöpffen rechtlich erkannt werden: iedoch soll solche Straff nicht leichtfertiglich oder ohn mercklich Verdäch-tigkeit künfftiges Ubels, als obstehet, sondern mit Rath der Rechts-verständigen beschehen. Und soll solcher Gefangen in dem Gericht, darinn er al-so beklagt und überwunden wird, enthalten wer-den. Und wo er sich von seinen selbst Gütern in solcher Gefängniß zu enthalten nicht vermöchte, so soll alsdann durch den Ankläger zu seiner Enthalt-niß, dem Büttel sein gebührlich Wartgeld, nach

Er-

Ermessung des Richters gegeben werden, und er, der Ankläger derhalb ziemlich Bestand thun. Wo nun der Ankläger solchen Kosten auch nicht vermöchte, soll die Obrigkeit denselben Kosten tragen. So aber der gemeldte Gefangene in demselben oder andern Gerichten an seinen Gütern als viel hätte, davon obbemeldte sein Enthaltung und Verwahrung gar oder zum Theil beschehen könte, die sollen zu derselben Unterhaltung, ohn der Obrigkeit Verhinderung, gebraucht werden.

CLXXVII.

Von Straff der Förderung, Hülff und Beystand der Mißthäter.

SO iemand einen Mißthäter zu Ubung einer Mißthat wissentlich und gefährlicher Weiß einigerley Hülff, Beystand, oder Förderung, wie das alles Nahmen hat, thut, ist peinlich zu straffen, als vorstehet: aber in einem Fall anderst, dann in dem andern. Darum sollen in diesen Fällen die Urtheiler mit Berichtung der Verhandlung, auch wie solches an Leib oder Leben soll gestrafft werden, als obstehet, Raths pflegen.

CLXXVIII.

Straff unterstandener Missethat.

SO sich iemand einer Missethat mit etlichen, scheinlichen Wercken, die zu Vollbringung derselben Missethat dienstlich seyn mögen, untersteht, und doch an Vollbringung derselben Missethat durch andere Mittel wider seinen Willen verhindert wird, solcher böser Will, daraus etliche Werck, als obstehet, folgen, ist peinlich zu straffen, aber in ei-

einem Fall härter dann in dem andern, angesehen Gelegenheit und Gestalt der Sachen. Darum sollen solcher Straff halben die Urtheiler, wie hernach stehet, Raths pflegen, wie die an Leib oder Leben zu thun gebühret.

CLXXIX.

Von Ubelthätern, die Jugend oder anderer Sachen halben, ihre Sinn nicht haben.

Würde von iemand, der Jugend, oder ander Gebrechlichkeit halben, wissentlich seine Sinn nicht hätte, Ubelthat begangen, daß soll mit allen Umständen an den Orten und Enden, wie zu Ende dieser Unser Ordnung angezeigt, gelangen, und nach Rath derselben und andrer Verständigen darinn gehandelt oder gestrafft werden.

CLXXX.

So ein Hüter der peinlichen Gefängniß einem Gefangenen aushilfft.

So ein Hüter der peinlichen Gefängniß einem, der peinliche Straff verwürcket, aushilfft, der hat dieselb peinliche Straff, an statt des Ubelthäters, den er alsv ausgelassen, verwürcket. Käme aber der Gefangene durch bemeldtes Hüters Unfleiß aus dem Gefängniß, solcher Unfleiß ist nach der Gestalt der Sachen und Rath, so an den Orten, als hernach folget, gepflogen wird, zu straffen.

CLXXXI.

Vom Amt des Gerichtsschreibers in peinlichem Proceß.

Ein ieder Gerichtschreiber soll in peinlichen Sachen, bey seiner Pflicht, alle Handlung, so peinlicher

licher Klag und Antwort halben geschicht, gar eigentlich, unterschiedlich und ordentlich aufschreiben. Und nemlich soll die Klag des Anklägers vor dem Verbürgen, das uber den Beklagten geschicht, oder aber wo der Ankläger nicht Bürgen, und derhalben gefänglich bey dem Beklagten verhafft wäre, in allweg zuvor aufgeschrieben werden, ehe denn peinliche Frag oder peinliche Handlung gegen dem Beklagten geübet wird: Und soll solches alles zum wenigsten vor dem Richter, oder seinem Verweser, und zweyen des Gerichts beschehen, und bemeldte Beschreibung durch den Gerichtsschreiber desselben Gerichts ordentlich und unterschiedlich gethan werden: Darnach soll beschrieben werden, ob, und wie der Ankläger seiner Klag halb, laut dieser Unser Ordnung, zum Rechten verbürget, oder, wo er nicht Bürgen gehaben mag, ob, und wie er sich um Vollführung willen des Rechtens gefänglich hat legen lassen.

CLXXXII.

Wie der Gerichtsschreiber alles und iedes beschreiben, und unterschreiben soll.

WEiter, was der Beklagt zu solcher Klag zur Antwort giebt, so er ernstlich ohne Marter derhalben bespracht würde, das soll auch nach derselben Klag beschrieben werden: und soll allwegen durch den Schreiber Jahr, Tag und Stund, darauf eine jede vor- oder nach berührte Handlung beschicht, auch wer jedesmahl dabey gewest sey, gemeldt werden, und er, der Schreiber, soll sich, daß er solches gehört, und beschrieben, mit seinem

Tauff- und Zunahmen selbst auch unterschreiben.

CLXXXIII.

Wie der Gerichtschreiber der Ankläger Anzeigung, oder Argwohnung, neben derselben Beweiß verzeichnen soll.

SO aber der Beklagt der Klag in seiner Antwort läugnet, und den Ankläger, der bekannten Missethat halben, redliche Anzeigung (wie vor von solcher redlichen Anzeigung gesetzt ist) fürzubringen gebühret, was dann der Ankläger, derselben Anzeigung, oder Argwohnung halben, vor dem Gericht, oder verordneten Schöpffen fürbringen, auch was solcher fürbrachten Anzeigung, nach laut dieser Ordnung, bewiesen wird, soll alles eigentlich, wie vorgemeldt ist, beschrieben werden.

CLXXXIV.

Wie der Gerichtschreiber auch des Angeklagten Nothdurfft und Antwort soll verzeichnen.

WO dann, nach laut dieser Unser und des heiligen Reichs Ordnung, redliche Anzeigung und Verdacht der Missethat bewiesen, erkannt und darzu kommt, daß man alsdann, laut dieser Unser Ordnung, den Gefangenen erstlich ohne Marter, und mit Bedräuung derselben, bespreche, auch zu Ausführung seiner Unschuld ermahnen soll, was dann daselbst gefragt, ermahnet, und endlich geantwortet, auch was darauf, alles, nach laut dieser Unser und des Reichs Ordnung, erfahren und erkündiget wird, soll alles, wie obstehet, auch beschrieben werden.

CLXXXV

CLXXXV.
Wie der Gerichtschreiber des Angeklagten Bekänntniß aufzeichnen soll.

Und so es zu der peinlichen Frag kommt, was dann der Beklagt dadurch bekennt, auch was er bekannter That halben unterschiedlich saget, die zu Erfahrung der Wahrheit, wie in dieser Unser Ordnung davon gesetzt, dienstlich und fürträglich seyn, und was fürter auch nach laut dieser Unser Ordnung von Erfahrung der Wahrheit darauf gehandelt und erfunden wird, das alles und iedes insonderheit soll der Gerichtschreiber ordentlich und unterschiedlich nach einander beschreiben.

CLXXXVI.
Wie der Gerichtschreiber den Beweiß verzeichnen soll.

Würde aber der Beklagt auf seinem Verneinen der Klag bestehen, und der Ankläger die Hauptsach der Missethat, nach laut dieser Ordnung weisen wolt, so viel sich denn derhalb in demselben Gericht zu handeln gebührt, das soll der Gerichtschreiber auch, wie obstehet, fleißig beschreiben. So aber deshalb vorgemeldte Obrigkeit Commissarien geben, die sollen das, so vor ihnen gehandelt wird, auch alles und wie sich gebührt, beschreiben lassen.

CLXXXVII.
Daß der Gerichtschreiber des Angeklagten Entschuldigung verzeichnen soll.

Wo aber der Beklagt der That bekennet, und doch solche Ursachen, die ihn von der That ent-

entschuldigen möchten, anzeiget, dasselbig, auch alle Uhrkund, Kundschafft, Weisung, Erfahrung, und Erfindung derhalb, soll auch, so viel sich in demselben peinlichen Gericht zu handeln gebühret, und sonst alles, wie obstehet, beschrieben werden.

CLXXXVIII.

Daß der Gerichtschreiber, wie die Klag an den Richter kommen, verzeichnen soll.

OB aber die Klag von Amts wegen herkäme und nicht von sonderlichen Ankläger geschähe, wie dann die Klag an den Richter kommen, auch was der Beklagte dazu antwortet, und was fürter in allen Stücken, nach laut dieser Unser Ordnung, deshalb gehandelt wird, soll, wie oben im andern Fall des Anklägers halben gemeldet ist, beschrieben werden.

CLXXXIX.

Daß der Gerichtschreiber alles fleißig in Ordnung bringe, und darneben verschwiegen sey.

UNd soll die Beschreibung aller obberührten Handlung, sie geschehe von Amts wegen oder auf Ankläger, durch einen ieden Gerichtschreiber der peinlichen Gericht, vorgemeldter massen, gar fleißig und unterschiedlich nach einander, und libells-weiß, geschrieben werden, und allweg bey ieder Handlung, wann die geschehen ist, Jahr, Tag und Stunde, auch wer dabey gewesen sey, melden. Darzu soll sich der Schreiber selbst auch, wie obstehet, dermassen unterschreiben, daß er solches alles gehört und geschrieben habe, damit auf solche

förm-

förmliche, gründliche Beschreibung, stattlich und sicherlich geurtheilet, oder wo es noth thun würde, daraus nach aller Nothdurfft gerathschlagt werden möge. In solchem allen soll ein ieder Gerichtschreiber bey seiner Pflicht, als vorstehet, allen möglichen Fleiß thun, auch was gehandelt ist, in Geheim halten, und des alles nach laut seiner Pflicht verbunden seyn. Und soll solch Gerichts-Buch oder Libell, allwege nach Endung des Gerichts-Tags, beschlossen und verwahrt gehalten werden.

CXC.

Wie der Gerichtschreiber die endlichen Urtheil der Todtstraff halben, formiren soll.

SO nach laut dieser Unser und des Heiligen Reichs Ordnung ein Ubelthat wahrhafftig erfunden oder überwunden, und deshalben so weit kommen ist, daß die endlich Urtheil derhalben zum Todt, wie die vorgemeldter massen, nach laut dieser Unser Ordnung, geschehen sollen, beschlossen ist: So soll alsdann der Gerichtschreiber die Urtheil beschreiben, und ungefährlich nachfolgender Meinung im Ausschreiben formiren, damit er die also auf den endlichen Rechts-Tag, wie in dem 94. Articul, anfahend: Item, auf obgemeldte, rc. von Oeffnung solcher endlichen Urtheilen geschrieben stehet, aus Befehl des Richters öffentlich verlesen.

CXCI.

Ein sonderliche Erinnerung.

WO in den nechst nachgesetzten Articul ein B.

stehet, da soll der Gerichtschreiber in Formirung und Beschreibung der Urtheil den Nahmen des Ubelthäters benennen. Aber bey dem C. soll er die Ubelthat kürtzlich melden.

CXCII.

Einführung einer ieden Urtheil zum Todt oder ewigen Gefängniß.

Auf Klag, Antwort und alles gerichtlich Fürbringen, auch nothdürfftige, wahrhafftige Erfahrung und Erfindung, so deshalben alles, nach laut Käyser Carls des Fünfften und des heil. Reichs Ordnung, geschehen: ist durch die Urtheiler und Schöpffen dieses Gerichts, endlich zu Recht erkannt, daß B. so gegenwärtig vor diesem Gericht stehet, der Ubelthat halben, so er mit C. geübt hat, rc.

Merck die nachfolgende Beschlüß einer ieden Urtheil.

Zum Feuer.

Mit dem Feuer vom Leben zum Todt gestrafft werden soll.

Zum Schwerdt.

Mit dem Schwerdt vom Leben zum Todt gestrafft werden soll.

Zur Viertheilung.

Durch seinen gantzen Leib in vier Stücken zerschnitten und zerhauen, und also zum Todt gestrafft werden soll: und sollen solche vier Theil auf gemeine vier Wegstrassen öffentlich gehangen und gesteckt werden.

Zum

Zum Rathe.

Mit dem Rad durch Zerstossung seiner Glieder, vom Leben zum Todt gericht, und fürter öffentlich darauf gelegt werden soll.

Zum Galgen.

An dem Galgen mit dem Strang oder Ketten vom Leben zum Todt gericht werden soll.

Zum Ertränken.

Mit dem Wasser vom Leben zum Todt gestrafft werden soll.

Vom lebendigen Vergraben.

Lebendig vergraben, und gepfält werden soll.

CXCIII.

Vom Schleiffen.

WO durch diese vorgemeldte endliche Urtheil einer zum Todt erkennt, beschlossen würde, daß der Ubelthäter an die Richtstatt geschleifft werden soll, so sollen die nachfolgenden Wörtlein, an der andern Urtheil, wie obstehet, auch hangen, also lautend: Und soll darzu auf die Richtstatt durch die unvernünfftigen Thier geschleifft werden.

CXCIV.

Vom Reissen mit glüenden Zangen.

WUrde aber beschlossen, daß die verurtheilte Person vor der Töttung mit glüenden Zangen gerissen werden solte, so sollen die nachfolgenden Wörter weiter in der Urtheil stehen, also lautend: Und soll darzu vor der endlichen Töttung, öffentlich auf einem Wagen, bis zu der Richtstatt, umgeführt, und der Leib mit glüenden Zangen gerissen werden, nemlich mit N. Griffen.

CXCV.

CXCV.

Formirung der Urtheil, eines sorglichen Manns im Gefängniß zu verwahren.

Auf wahrhafftige Erfahrung und Befindung gnugsamer Anzeigung zu bösen Glauben künftiger übelthätiger Beschädigung halben, ist zu Recht erkannt, daß B. so gegenwärtig vor Gericht stehet, im Gefängniß enthalten werden soll, bis er gnugsame und gebührliche Caution und Bestand thut, damit Land und Leut vor ihm versichert werden.

CXCVI.

Von Leibstraff, die nicht zum Tode oder gefänglicher Verwahrung, wie obstehet, geurtheilt werden soll.

SO ein Person durch unzweiffeliche endliche Uberwindung, die auch nach laut dieser Unser Ordnung geschehen, an ihren Leib oder Gliedern peinlich gestrafft werden soll, daß sie dennoch bey dem Leben bleiben möge, solch Urtheil soll der Richter, doch nicht anders, dann mit wissentlichem Rath oder Befehl seiner Obrigkeit und der Rechtsverständigen, zum wenigsten mit Vier aus den Urtheilern oder Schöpffen, die er für die tüglichsten darzu erfordert, die ihm auch derhalben gehorsam seyn sollen, beschliessen, und von seines richterlichen Amtswegen an dem Gerichtschreiber eröffnen, durch den Gerichtschreiber öffentlich verlesen lassen. Es soll auch der Richter in obbemeldten Fällen daran seyn, daß der Nachrichter sein Urtheil vollnziehe: dieselben Urtheil sollen, wie hernach folgt,

folgt, im Ausschreiben durch den Schreiber formiret werden.

In Formirung der nechst nachgemeldten Urtheil soll der Gerichtschreiber, wo in demselben Articul ein B. stehet, des Beklagten Nahmen benennen, aber da das C. gesetzt ist, soll er die Sach der Ubelthat auf das kürtzeste melden.

CXCVII.

Einführung der Urtheil vorgemeldter peinlichen Leibstraff halben, die nicht zum Todt gesprochen werden.

Nach fleißiger wahrhafftiger Erfindung, so nach laut Käyser Carls des Fünfften und des heiligen Reichs Ordnung beschehen, ist zu recht erkannt, daß B. so gegenwärtig vor dem Richter stehet, der mißthätigen unehrlichen Handlung halb, mit C. geübet.

CXCIIX.

Merck die nachfolgende Beschlüß einer ieden Urtheil.

Abschneidung der Zungen.

Offentlich in Pranger oder Halseisen gestellet, die Zungen abgeschnitten, und darzu, bis auf kündliche Erlaubung der Obrigkeit aus dem Lande verwiesen werden soll.

Abhauung der Finger.

Offentlich in Pranger gestellt und darnach die zween rechte Finger, damit er mißhandelt und gesündiget hat, abgehauen, auch fürter des Lands, bis auf kündliche Erlaubung der Obrigkeit, verweist werden soll.

Ohren abschneiden.

Offentlich in Pranger gestellt, beyde Ohren abgeschnitten, und des Lands, bis auf kündliche Erlaubung der Obrigkeit, verweist werden soll.

Mit Ruthen aushauen.

Offentlich in Pranger gestellt, und fürter mit Ruthen ausgehauen, und des Lands, bis auf kündliche Erlaubung der Obrigkeit, verweist werden soll.

Merck, so ein Ubelthäter, zu sammt einer aufgelegten rechtlichen Leibs-Straff, iemands sein Gut wieder zu kehren, oder aber etwas von seinen eigenen Gütern zu geben verwürcket, wie deshalb hiervon in etlichen Straffen, nemlich von fälschlichem Abschweren, im 107. Articul, anfahend: Item, welcher vor Richter oder Gericht; auch der Unkeuschheit halben, so ein Ehemann mit einer ledigen Dirn übet, im 120. Articul, anfahend: Item, so ein Ehemann einem andern; und dann die böse Bestättniß zwenfacher Ehe betreffend, am 121. Articel, anfahend: Item, so ein Ehemann ein ander Weib ꝛc. gesetzt ist; dergleichen in etlichen Diebstählen, wie oben angezeigt, ꝛc. oder so sonst in unbenannten Fällen dergleichen zu thun, rechtlich erfunden würde: so soll solche Wiederkehrung oder Dargebung des Guts, mit lautern Worten an die Urtheil, wie das geschehen solt, gehangen, beschrieben und geöffnet werden.

CXCIX.

Form der Urtheil, zu Erledigung einer beklagten Person.

Wo

WO aber, nach laut dieser Unser und des heiligen Reichs Ordnung eine Person, so um peinlicher Straff willen angenommen und beklagt wäre, mit Urtheil und Recht ledig zu erkennen beschlossen würde, dieselbige Urtheil soll ungefährlich nachfolgender massen beschrieben, und nach Befehl des Richters, auf dem endlichen Rechts-Tage, als vor in dem 99 Articul, also anfahend: Item, würde aber der Beklagte, ꝛc. gemeldet wird, öffentlich gelesen werden.

CC.

Noch eine Erinnerung.

JN nechst nachgesetzten Articuln, zu Einführung einer Urtheil, soll der Gerichtschreiber in Beschreibung solcher Urtheil, an des A. statt, den Nahmen des Anklägers, für das B. den Nahmen des Beklagten, und da das C. stehet, des Beklagten Ubelthat melden.

CCI.

Wort der Urtheil, zu Erledigung einer beklagten Person.

AUf die Klage, so C. halben, von wegen A. wider B. so zugegen vor diesem Gericht stehet, geschehen ist, auf des Beklagten Antwort, und alles nothdürfftig Einbringen, gründliche fleißige Erfahrung und Erfindung, so alles, nach laut Käyser Carls des Fünfften und des Reichs Ordnung, deshalben geschehen, ist derselbig gemeldte Beklagte, mit endlicher Urtheil und Recht, von aller peinlicher Straff ledig erkannt: Es wäre dann Sach, daß der Ankläger seiner Klag rechtmäßige Ursach ge-

gehabt, dadurch der Richter beweget werden möchte, die Kosten und Schaden aus redlichen gegründten rechtlichen Ursachen zu compensiren und zu vergleichen. Und was fürter die Partheyen Schaden, oder Abtrags halben gegen einander zu klagen vermeinen, das sollen sie nach Ausweisung obgemeldter Ordnung mit endlichen bürgerlichen Rechten vor demselben Gericht, oder so von Amts wegen geklagt wird, vor derselben, so von Amts wegen klagten, nechsten ordentlichen Obrigkeit austragen.

CCII.

Daß die Gerichts-Händel und Urtheil in dem Gericht sollen behalten werden.

Ein ieder Gerichts-Handel und Urtheil, wie vor von Beschreibung der allen gemeldt wird, soll fürter, nach Endung des Rechten, gäntzlich in dem Gericht behalten, und von Gerichts wegen in einer sondern Behaltniß verwahret werden, damit, wo es künfftiglich noch thun würde, solcher Gerichts-Handel daselbst zu finden wär.

CCIII.

Damit der Gerichtschreiber alles recht vernehmen möge, soll er sich dessen erkunden.

Welcher Gerichtschreiber aus dieser vorigen Anzeigung nicht gnugsam Verstand vernehmen möchte, wie er daraus einen ieden gantzen Gerichts-Handel oder Urtheil formen solt, der soll erstlich vorgemeldt sein Obrigkeit um Erklärung ansuchen, und wo aber vorgemeldte Obrigkeit des auch nicht gnugsamen Verstand hätte, so sollen sie bey andern Verständigen Rath suchen.

CCIV.

CCIV.

Von den Gerichts-Kosten an den peinlichen Gerichten.

EIn iede Obrigkeit der peinlichen Gericht soll solcher Gerichts-kostung und Atzung halb ziemliche und gleichmäßige Ordnung machen, daß dardurch niemand überflüßig beschwert, und die beschuldigten Ubelthäter desto leichtlicher zu gebührlicher Straff bracht, und, aus Furcht unbilligs Unkosten, Recht und Gerechtigkeit nicht verhindert werden. Und soll sonderlich ein Ankläger für eines Beklagten Atzung und Wartegeld dem Büttel Tag und Nacht über sieben Creutzer zu geben nicht schuldig seyn. Wo aber Herkommen wäre, in solchen Fällen minder zu nehmen, dabey soll es bleiben, und was aber sonst Gerichts- und ander Kosten auf Besetzung des Gerichts, der Schöpffen oder Urtheiler Kostgeld, auch Gerichtschreibern, Bütteln, Thürhütern, Nachrichter und seinem Knecht aufflauffen würde, soll durch des Gerichts oder derselben Gerichts-Obrigkeit, ohn des Klägers Nachtheil, bezahlt werden.

CCV.

Wie die Richter von Straffung der Ubelthäter keine sonderliche Belohnung nehmen sollen.

WIr sind berichtet, wie an etlichen Enden mißbraucht werde, daß die Richter von eines ieden Ubelthäters wegen, so peinlich gestrafft wird, sonder Belohnung von dem Ankläger begehren und nehmen, das gantz wider das Amt und Würde

de eines Richters, auch das Recht und alle Billigkeit ist: wann ein solcher Richter, wo er von jedem Stück seine Belohnung hätte, möchte dem Nachrichter derohalben wohl zu vergleichen seyn. Darum wollen Wir, daß führo alle solche Richter keine Belohnung von den Klägern fordern oder nehmen sollen.

CCVI.

Wie es mit der flüchtigen Ubelthäter Gütern gehalten werden soll.

SO ein Ubelthäter ausweicht, so soll der Richter zween oder drey desselben Flüchtigen Freunde erfordern, und in Gegenwärtigkeit derselben und zweyer Schöpffen des Gerichts, der Sachen unverdacht, alle sein Haab und Güter, so in seinem Gericht gelegen, durch den geschwornen Gerichtschreiber eigentlich beschreiben und aufzeichnen, und den Ubelthäter nichts davon folgen lassen. Aber welche Güter verderblich wären und nicht liegen möchten, die soll der Richter, mit zween des Gerichts, und obgemeldten von der Freundschafft, verkauffen, und was also daraus gelöst wird, auch beschreiben, und das Kauffgeld, samt der Verzeichniß, hinter das Gericht legen, allda es Weib und Kinder, oder andern seinen nechsten Erben zum besten unverrückt soll erhalten werden. Wolten aber des Flüchtigen Freund solch beschrieben Gut zuvor, und ehe es hinter das Gericht gelegt, oder aber auch darnach zu ihren Händen nehmen, und ein nothdürfftigen Bestand und Pflicht thun, berühret Gut also in Hafftung zu behalten, und dem

dem Flüchtigen, dieweil er unvertragen, oder die Sach unausgeführt ist, nichts davon folgen zu lassen, das solt ihnen gestattet werden. Doch sollen die gedachten Annehmer der berührten Güter, des Thäters Eheweib und Kinder, ob er die hätte, nothdürfftige Leibesnahrung von solchen Gütern reichen, und das alles mit Rath und Wissen des Richters und vorgemeldter Obrigkeit thun, und sollen auch die Richter und Obrigkeit, zu ihrem Nutz, den Flüchtigen von ihren Gütern gar nichts nehmen.

CCVII.

Von gestohlener oder geraubter Haabe, so in die Gericht kommt.

So gestohlen oder geraubt Gut in ein Gericht bracht, und der Ubelthäter nicht dabey betreten und verhefft wird, soll dasselbig der peinlich Richter zu seinen Händen nehmen und getreulich verwahren, und so iemand derselben Haabe begehrt, und so viel anzeigt, daß ihm die unzweiffelich geraubt oder gestohlen sey, so soll ihm die wieder verschafft werden, ohngeachtet ob es gleich an etlichen Orten anderst gehalten, das nicht ein Gewohnheit, sondern ein Mißbrauch ist. So sich aber derhalben Irrung hielt, soll der Richter solchen Kläger gebührliches schleunigs Rechtens verhelffen. Und so an einem solchen Ort ein Obrigkeit peinlich und bürgerliche Gerichtbarkeit hätte, und die Schöpffen des peinlichen Gerichts weitläufftig zusammen zubringen wären, soll derselbig peinliche Richter, um weniger Unkostens willen, die-

dieselben Sachen an seiner Obrigkeit bürgerliche Gericht daselbst weisen: und soll zuförderst, der also rechtlich darzu klagen will, vor solchem Gericht ein Bestand mit Bürgen, oder zum wenigsten mit seinem Eyd thun, wo er solcher Sachen halb verlustig würde, dem andern Theil seinen verfügten Schaden, nach Mäßigung des Gerichts, abzulegen, desgleichen soll der Antworter, so solche Haab im Rechten vertreten will, auch thun.

So dann der Kläger beweist, daß dieselbe Haab sein, und ihm raublich oder dieblich genommen sey, soll ihm die durch Recht zuerkannt und wieder werden. Und so sich ein Antworter die beklagten Haabe im Rechten zu vertreten unterstünde, und sich deshalb Kosten und Schaden betreffend, wie obstehet, verpflichtet, und dann nach Verlust derselben Haabe, mit seinem Eyd nicht betheuren möcht, daß er unwissend des unrechten Herkommen, die gemeldten verlustigen Haabe an sich bracht hätt, oder aber solches Wissens überwiesen würde: so soll demselben Antworter, ob nothdürfftig Atzung auf die arrestirten oder bekümmerten Haab gangen wär, zu samme ziemlichen Gerichts-Schaden, alles nach Mäßigung des Gerichts zu bezahlen, im Rechten aufzelegt werden. Hätt aber der Antworter in dem an sich bringen der verlustigen Haabe, des unrechten Herkommen nicht gewußt, so soll ieder Theil sein Gerichts-Schaden selbst bezahlen, und der Kläger, dem die beklagte Haabe also folget, ob es Vieh wäre, und ziemliche Atzung gemacht hätt, wie das Gericht erkennt und mäs-

sigt,

sige, ausrichten. Wäre aber obgemeldter massen kein verpflichter Antworter vorhanden, so gebühret dermassen dem Kläger, der die Haab endlich nimmt, abermahls ziemlich Atzung, wo die, als vorstehet, darauf gegangen wär, zu bezahlen.

CCVIII.

Daß die geraubte oder gestohlene Güter dem Herrn wieder zugestellet werden.

BEwiese aber ein Kläger in obgemeldtem Fall, der ansprüchichen Haabe halben, die Eigenschafft genugsam, und könte doch darbey nicht beweisen, daß ihm die durch Raub, oder Diebstahl, entwendet worden wäre, und die Antworter möchten dargegen zu Recht gnug nicht darbringen, daß dieselbe kriegische Haabe, mit gutem rechtmäßigem Titul, von dem Kläger bracht, und an sie kommen wäre: so soll dem Kläger auf seine Betheurung mit dem Eyd (daß ihm solche Güter geraubt, oder gestohlen worden seyn) geglaubt werden, und ihm dieselben abermahls in massen, als obstehet, darauf folgen.

CCIX.

Gestohlne Güter werden nicht verjähret.

UNd kan an solcher gestohlener oder geraubter Haabe, durch einige länge der Zeit, kein Gewehr ersessen werden: Könte aber der Ankläger sein gebührende Weisung, wie obstehet, nicht vollnführen, sollen alsdann die Antworter ledig erkennt werden, und ihn die beklagten Güter wieder folgen, mit ziemlicher Ablegung zugefügter Kosten und Schaden, darein der unbeständig

dig Kläger nach Ermessung der Urtheiler erkannt werden soll.

CCX.

Von gnugsamen Vorstand und Caution, so zu leisten ist.

SO auch die angeklagte Haab in obgemeldten Fällen, Atzung halb, oder sonst, ohn mercklichen Schaden, bis zu Endung vorbestimmter Rechtfertigung, in Gericht nicht stehen bleiben könt, welcher Theil dann nach Ermessung des Gerichts sämtlich, oder des Richters und zweyer des Gerichts, nothdürfftige gnugsame Caution, Bestand oder Sicherheit thut, dieselben Haab zu den Gerichts-Tagen, so derhalben Kundschafft geführet werden soll, wieder in das Gericht zu stellen, und weß er in demselbigen Gericht derhalb verlustig würde, es wäre um die Hauptsach oder Schaden, ungeweigert folg zu thun, und wo dieselbig Haab vor Endung und Vollnziehung des Rechten abgieng, oder geärgert würde, solchen Abgang und Aergerniß nach Erkänntniß des Gerichts zu erstatten, dem soll die ansprüchige Haabe, um weniger Unkostens und Schadens willen, darauf also ausgetaget werden, und auf solche Wiederstellung folgen. Wo aber obgemeldten Bestand beyde Theil thun wolten, so sollen die Antworter zuforderst damit zugelassen: und wo in dieser Handlung gezweiffelt würde, soll Raths bey den Rechtsverständigen, und an Enden und Orten, wie zu Ende dieser Unser Ordnung angezeigt, gebraucht werden.

CCXI.

So gestohlne oder geraubte Güter beym Diebe oder Räuber werden angetroffen.

WUrde aber, obgemeldter angezogener, gestohlner oder geraubten Güter halb, iemand mit bösem Glau-

Glauben und Verdacht, dabey betreten, und der Ankläger gegen dem oder denselben peinlichs Rechtens begehrt, oder aber der Richter deßhalb von Amts wegen gegen solchen verdächtlichen Leuten peinlichs Rechtens gebrauchen wolt: in solchen peinlichen Sachen soll es gegen den berührten verdachten Personen gehalten und gehandelt werden, wie vor in dieser Unser Ordnung von dergleichen peinlichen Fürnehmen und Handlung klärlich gesetzt ist.

CCXII.

Gnugsame Anzeigung geraubter oder gestohlner Güter.

Wie und wann dann auch jemand geraubter und gestohlner Güter halb zu peinlicher Frag genugsam Anzeigung auf ihm hat, das wird im 38. Articul, anfahend: Item, so erfunden wird, und im nechsten Articul darnach, angezeigt.

CCXIII.

Daß ziemliche nothdürfftige Atzungen, so aufgegangen, zu erstatten.

Und so sich also mit angezeigter peinlicher Handlung, gestohlne und geraubte fahrende Güter in einem Gerichts-Zwang erfunden, die sollen dem, der sie also verlohren hätt, und, wie vorstehet, bewehrt, daß ihm solche gestohlne und geraubte Haab zuständig, abermahls ohn Beschwerung, dann allein ob solches essend Viehe, und ziemlich nothdürfftige Atzung darauf gangen wäre, dieselbig Atzung, doch ohn Uberfluß zu bezahlen, wieder verschafft werden. Wo aber iemand die gemeldten Haab, um weniger Unkostens und Schadens willen, vor kündlicher Erfindung gemeldts unrechten Herkommens, und wem die zustände, auszubürgen, und zu betagen begehrt, das soll in diesem Fall mit der Maaß, wie vor deßhalb, von bürger-

licher Verhafftung und Klag gestohlner oder geraubter Güter halb, gesetzt ist, auch beschehen.

CCXIV.

Daß niemand zu klagen soll genöthiget werden.

OB ein Beschädigter sein Haabe, die ihm unzweifselich zuftünde, und durch Diebstahl oder Raub entwendet worden wär, mit gutem und unbenöther Ding, von dem Thäter wieder zuwegen brächt, darum soll derselbig, der also das sein, doch mit der Maaß, als obstehet, wieder erlanget, niemands nichts schuldig seyn, auch in diesem oder andern dergleichen Fällen zu klagen wider seinen Willen nicht genöthiget werden. Und wo der Beschädigt nicht peinlich klagen wolte, so soll dennoch die Obrigkeit den Thäter nicht desto weniger von Amts wegen rechtfertigen, und nach Gelegenheit der Person und Überführung straffen lassen.

CCXV.

Mit was Maaß die Werckleut in den peinlichen Gerichten nothdürfftige Galgen zu machen und zu bessern schuldig seyn.

NAchdem an vielen Orten in den peinlichen Gerichten ein Gewohnheit ist, so man einen neuen Galgen machen oder einen alten bessern will, daß alle Zimmerleut, die in demselbigen peinlichen Gericht wohnen, darzu helffen müssen, das dann einen grossen unziemlichen Unkosten machet, solcher Unkost ie zu Zeiten auf diejenigen, so einen Ubelthäter peinlich beklagen, mit noch mehr Unbilligkeit geschlagen wird: Dasselbig zu fürkommen, wollen Wir, so fürter durch vorgemeldte nechste, peinliche Obrigkeit ein neuer Galge zu zimmern fürgenommen und verschafft wird, daß alsdann gedachte Obrigkeiten oder ihre Befehlhaber, alle die, so sich d Zimmer-Handwercks um Lohn gebrauchen, u. in solcher peinlichen

lichen Gerichts-Obrigkeit seßhafft seyn, in die Stadt, Marck oder Dorff, darinnen das peinliche Gericht gewöhnlich gehalten wird, durch desselben peinlichen Gerichts-Büttel oder Amts-Knecht auf einem nahmhafften Tag erfordern, und ihnen das zum wenigsten vierzehen Tag zuvor verkündigen lassen. Und welche mit dieser Erforderung also einheimisch betreten, oder inwendig drey Meilwegs von ihrer häuslichen Wohnung arbeiten, sollen auf bestimmte Zeit und Malstatt erscheinen, und keiner ohne Leibs-Noth, die er auf Widersprechen bey seinem Eyde betheuret, bey Straff zehen Gülden, ausbleiben. Aus obgedachten Zimmerleuten, soll der peinliche Richter deren ein Zahl, so viel ihn zu gemeldter Arbeit noth bedüncket, bestimmen, und alsdann dieselb, des Richters bestimmte Zahl, von gedachten Zimmerleuten, durch ein Loß, das er, der peinliche Richter, darzu verordnet, erwehlen, die bey Vermeidung obgedachter Pön um ein gewöhnlichen Taglohn, das ihn derselbig Gerichts Herr ohn der Kläger Schaden bezahlen, solg zu thun schuldig und pflichtig seyn, auch derhalb von niemands geschmähet, veracht oder verkleinert werden sollen. So aber einer von jemands derhalb verklagt, verschmäht oder verkleinert würde, der soll ein Marck Golds, als offt das beschicht, halb der Obrigkeit, in des peinlichen Gerichtszwang der Ubertfahrer sitzt, und den andern halben Theil dem Geschmächten verfallen seyn, darzu ihm auch von gemeldter Obrigkeit soll mit Recht verholfen werden. Und soll solches vor und nach gemeldter rechtlicher Hülff, demselben Geschmächten an seinen Ehren, guten Leumuth und Handwerck, in allewege unverletzlich und ohne Schaden seyn.

CCXVI.

Wer die Geldstraff nicht erlegen kan, muß das Gefängniß leiden.

SO aber ein solcher Uberfahrer bestimmte Geld Pön nicht vermöcht, der soll im Kercker als lang ge-

strafft werden, biß er dem Verletzten nothdürfftige Entschuldigung thut, daß er ihn an seinen Ehren damit nicht woll geschmähet haben, und sich verpflicht, fürter dergleichen Schmach zu vermeiden, solcher Ubertfahrer soll auch dawider von niemand beschützt oder gehandhabt werden, bey Verlierung obgemeldter Pön, einer Marck Golds.

CCXVII.

Was oben von den Zimmerleuten gesagt, wird auch von den Mäurern verstanden.

SO man dann einen Galgen oder ein Enthauptstatt mauren will, soll es darzu nothdürfftiger Maurer halb, in solcher peinlichen Gerichts-Obrigkeit seßhafft, allermassen, wie oben von den Zimmerleuten gesetzt ist, auch gehalten und gehandelt werden.

CCXIIX.

Daß Mißbräuche und böse unvernünfftige Gewohnheiten, so an etlichen Enden gehalten werden, sollen abgeschaffet seyn.

NAchdem an etlichen Orten gebraucht und gehalten wird, so ein Ubelthäter mit gestohlner oder geraubter Haab betreten, und gefänglich einkommt, daß alsdann solch gestohlen oder geraubt Gut demjenigen, so es also gestohlen oder geraubt worden, nicht wiederum zugestellt, sondern von der Obrigkeit des Orts eingezogen: Desgleichen an vielen Enden der Mißbrauch, so ein Schiffmann mit seinem Schiff verfähret, schiffbrüchig würde, daß er alsdann der Obrigkeit desselben Orts mit Schiff, Leib und Gütern verfallen seyn soll: Item, so ein Fuhrmann mit einem Wagen umwürffe, und einen unversehentlichen tödte, daß alsdann derselbig Fuhrmann der Obrigkeit mit Wagen, Pferden und Gütern auch verfallen seyn soll: So werden auch an vielen peinlichen Gerichten und derselben mancherley Mißbräuche erfunden, als, daß die Gefängniß nicht zu der Verwahrung, sondern mehr zu Peinigung der Gefangenen und Eingelegten zugericht: Item, daß durch

die

die Obrigkeit etwan leichtlich auch erbahre Personen, ohne vorgehend Berüchtigung, bösen Leumuth, und andere genugsam Anzeigung, angegriffen, und in Gefängniß bracht werden, und in solchem Angriff etwann durch die Obrigkeit geschwindlich und unbedächtlich gehandelt, dadurch der Angegriffen an seinen Ehren Nachtheil erleidet: Item, daß die Urtheil durch den Nachrichter, und nicht den Richter oder Urtheiler ausgesprochen und eröffnet werden: Item, an etlichen Orten, so ein Ubelthäter ausserhalb des Lasters der Beleidigung Unser Majestät, oder sonst in andern Fällen, so der Ubelthäter Leib und Gut nicht verwürckt, vom Leben zum Tode gestrafft, Weib und Kinder an Bettelstab, und das Gut dem Herrn zugewiesen werden. Und die und dergleichen Gewohnheit wollen Wir, daß eine iede Obrigkeit abschaffen, und daran seyn soll, daß sie hinfürter nicht geübt, gebraucht oder gehalten werden, als wir dann aus Käyserlicher Macht dieselben hiemit aufheben, vernichtigen und abthun, und hinfürter nicht eingeführt werden sollen.

CCXIX.

Erklärung, bey wem, und an welchen Orten Rath gesucht werden soll.

UNd nachdem vielfältig hievor in dieser Unser und des Heil. Reichs Ordnung der peinlichen Gericht, vom Rathsuchen gemeldt wird, so sollen allwegen die Gericht, so in ihren peinlichen Processen, Gerichtsübungen und Urtheilen, darinn ihnen Zweiffel zufiel bey ihren Oberhöfen, da sie aus altem verjährtem Gebrauch bißher Unterricht begehrt, ihren Rath zu suchen schuldig seyn. Welche aber nicht Oberhöfe hätten, und, auf eines peinlichen Anklägers Begehren, die Gerichtsübung fürgenommen wäre, sollen in obgemeldtem Fall bey ihrer Obrigkeit, die dasselbig peinlich Gericht, fürnemlich und ohne alle Mittel, zu bannen und zu hegen Macht hat, Rath suchen. Wo aber die Obrigkeit ex officio und von Amts wegen wider einen Mißhändler mit pein-

peinlicher Anklag oder Handlung vollnführe, so sollen die Richter, wo ihnen Zweiffel zufiel, bey den nechsten hohen Schulen, Städten, Communen oder andern Rechtsverständigen, da sie die Unterricht mit dem wenigsten Kosten zu erlangen vermeinen, Rath zu suchen schuldig seyn.

Und ist dabey nemlich zu mercken, daß in allen zweifflichen Fällen nicht allein Richter und Schöpfen, sondern auch, was einer ieden solchen Obrigkeit in peinlichen Straffen zu rathen und zu handeln gebühret, derhalb Rechtsverständiger, und ausserhalb der Partheyen Kosten, Raths gebrauchen sollen: Es begäbe sich denn, daß ein peinlicher Ankläger den Richter ersuchte, in seinen peinlichen Processen, Handlungen und Ubungen, der Rechtsverständigen Rath zu suchen, das soll auf desselben begehrenden Theils Kosten geschehen. Wo aber des Beklagten Herrschafft, Freund oder Beyständer, ihm, dem Gefangenen, zu gutem, dergleichen Rathsuchung bey dem Richter begehrten, so soll er auf des Gefangenen Freundschafft oder Beyständer Kosten, ihnen damit willfahren. Wo aber desselbigen Gefangenen Freundschafft ietztgemeldten Kosten aus Armuth nicht vermöcht, so soll er auf der Obrigkeit Kosten solchen Rath zu erlernen schuldig seyn: Doch so fern derselbig Richter nicht vermerckt, daß die Rathsuchung gefährlicher Weise zu Verzug der Sachen, auch mehr Kosten aufzutreiben, beschehe, welches die obgedachten Freundschafft und Beyständer auch mit dem Eyd erhalten sollen, und in dem allem keinen möglichen Fleiß unterlassen, damit niemand unrecht geschehe, als auch zu diesen grossen Sachen grosser Fleiß gehört: Darum dann in solchen Uberfahrungen Unwissenheit, die ihnen billig kündig seyn soll, nicht entschuldiget. Deß also Richter, Schöpffen, und derselben Obrigkeit hiemit gewarnet seyn sollen.

§) o (§

MC